

إثراء المتون
Ithraa AlMotoon



سلسلة النشر (٤)

حاشية أبا بطين على شرح منتهى الإرادات

تأليف
مفتي الديار النجدية في زمنه
الشيخ العلامة عبد الله بن عبد الرحمن أبا بطين
(١١٩٤ - ١٢٨٢ هـ)

تحقيق
أحمد بن عبد العزيز الجمّاز

المجلد الرابع

طبعة مُحَقَّضَةٌ بِدَعْمٍ مِنْ أَسْرَةِ الْمُؤَلِّفِ

حَاشِيَةُ أَبِي طَيْنٍ
عَلَى
شَرْحِ مُنْتَهَى الْأَرَادَاتِ

(٤)

ح شركة إثراء المتون المحدودة ذات مسؤولية محدودة ، ١٤٤٤ هـ

فهرسة مكتبة الملك فهد الوطنية أثناء النشر

شركة إثراء المتون

أبا بطين ، عبدالله بن عبدالرحمن

حاشية أبا بطين على شرح منتهى الإرادات. / عبدالله بن

عبدالرحمن أبا بطين - ط٢. - الرياض ، ١٤٤٤ هـ ١١ مج.

ردمك: ٩٧٨-٦٠٣-٨٣٤٨-٦٥-٩ (مجموعة)

ردمك: ٩٧٨-٦٠٣-٨٣٤٨-٦٩-٧ (ج٤)

١- الفقه الحنبلي أ.العنوان

١٤٤٤/٣٠٧٣

ديوي ٢٥٨،٤

رقم الإيداع: ١٤٤٤/٣٠٧٣ ردمك: ٩٧٨-٦٠٣-٨٣٤٨-٦٥-٩ (مجموعة)

ردمك: ٩٧٨-٦٠٣-٨٣٤٨-٦٩-٧ (ج٤)

جميع الحقوق محفوظة

لشركة إثراء المتون

الطبعة الثانية

١٤٤٤ هـ / ٢٠٢٢ م

الآراء والأفكار المطروحة تمثل وجهة نظر أصحابها

ولا يلزم أنها تمثل رأي الشركة

شركة إثراء المتون

المملكة العربية السعودية - الرياض

هاتف: +٩٦٦١١٤٤٥٢٠٠٠

جوال: +٩٦٦٥٠٣٨٤٢٧٤٤

تويتر: ithraaSA

بريد: info@ithraa.sa

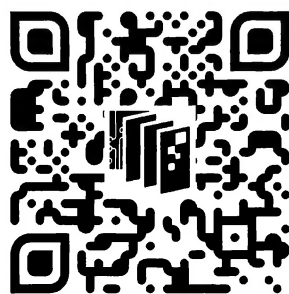
حاشية أبا بطين
على
شرح منتهى الإرادات

تأليف
مفتي الديار التجديّة في زمنه
الشيخ العلامة عبدالله بن عبد الرحمن أبا بطين
(١١٩٤ - ١٢٨٢ هـ)

الجزء الرابع

تحقيق
أحمد بن عبد العزيز الجمّاز

رصد ملحوظات المستفيدين وتصحيحاتهم



(باب: مَحْظُورَاتُ^(١))

أي: مَمْنُوعَاتُ (الإِحْرَامِ) أي: المَحْرَمَاتُ بِسَبَبِهِ^(٢) (تِسْعُ^(٣)):
أَحَدُهَا: (إِزَالَةُ شَعْرٍ) مِنْ بَدَنِهِ كُلِّهِ، (وَلَوْ مِنْ أَنْفِهِ)، بِلَا عُذْرٍ؛
لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَلَا تَحْلِقُوا رُءُوسَكُمْ حَتَّىٰ يَبْلُغَ الْهَدْيُ مَحَلَّهُ﴾ [البقرة: ١٩٦].

بابُ مَحْظُورَاتِ الإِحْرَامِ

(١) جَمْعُ مَحْظُورَةٍ، وَهِيَ صِفَةٌ لِمَحْذُوفٍ تَقْدِيرُهُ: الْخَصَلَاتُ، أَوْ
الْفِعْلَاتُ الْمَحْظُورَاتُ، أَي: الْمَمْنُوعُ فِعْلُهُ فِي الْإِحْرَامِ. قَالَ
الْجَوْهَرِيُّ: الْمَحْظُورُ: الْمُحَرَّمُ. وَالْمَحْظُورُ أَيْضًا: الْمَمْنُوعُ.
(٢) وَفِي ثُبُوتِ الْإِثْمِ عَلَيْهَا تَرَدُّدٌ عِنْدِي؛ إِذْ يُحْتَمَلُ أَنَّ مَعْنَى حَظَرِهَا:
وَجُوبُ الْكَفَّارَةِ وَالْفِدْيَةِ بِهَا، لَا تَحْرِيمُهَا، وَتَرْتِيبُ الْإِثْمِ عَلَيْهَا
كَالْيَمِينِ تَجِبُ بِفِعْلِ الْمَحْلُوفِ عَلَيْهِ، وَلَا إِثْمٌ؛ إِذْ لَمْ يُنْقَلْ عَنْ أَحَدٍ أَنَّ
مَنْ فَعَلَ مَحْظُورًا أَنَّهُ يَأْتِمُّ، وَلَا أَنَّهُمْ أَمْرُوهُ بِاسْتِغْفَارٍ. (ابن نصر الله -
كافي).

(٣) قَوْلُهُ: (تِسْعُ) كَانَ مُقْتَضَى الظَّاهِرِ: «تِسْعَةٌ»، وَكَأَنَّهُ نَظَرَ إِلَى صَاحِبِ
«الْمُطْلِعِ» مِنْ أَنَّ الْمَحْظُورَاتِ جَمْعُ مَحْظُورَةٍ، وَهِيَ صِفَةٌ لِمَوْصُوفٍ
مَحْذُوفٍ؛ أَي: بَابِ الْخَصَلَاتِ الْمَحْظُورَاتِ، أَي: الْمَمْنُوعِ فِعْلُهُنَّ
فِي الْإِحْرَامِ. انْتَهَى. (م خ). (خطه)^[١].

[١] «حاشية الخلوتي» (٣١٦/٢)، والتعليق من زيادات (ب).

وَأَلْحَقَ بِالْحَلْقِ: الْقَلْعُ وَالتَّنْفُ وَنَحْوُهُ، بِالرَّأْسِ وَسَائِرِ الْبَدَنِ، بِجَامِعِ التَّرْفَةِ.

(و) الثَّانِي: (تَقْلِيمُ ظُفْرِ يَدٍ، أَوْ رِجْلِ) أَصْلِيَّةٌ أَوْ زَائِدَةٌ، أَوْ قَصُّهُ، وَنَحْوُهُ؛ لِأَنَّهُ إِزَالَةُ جُزْءٍ مِنْ بَدَنِهِ يَتَرَفُّهُ بِهِ، أَشْبَهَ الشَّعْرَ.

(بَلَا غُذْرٍ) فَإِنْ أَزَالَ شَعْرَهُ أَوْ ظُفْرَهُ لُغْزِرَ: لَمْ يَحْرُمْ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَمَنْ كَانَ مِنْكُمْ مَرِيضًا أَوْ بِهِ أَذًى مِنْ رَأْسِهِ فَفِدْيَةٌ مِنْ صِيَامٍ أَوْ صَدَقَةٍ أَوْ نُسُكٍ﴾ [البقرة: ١٩٦]، وَلِحَدِيثِ مُسْلِمٍ^[١] عَنْ كَعْبِ بْنِ عُجْرَةَ، وَفِيهِ: فَقَالَ: «كَأَنَّ هَوَامَّ رَأْسِكَ تُؤْذِيكَ؟». فَقُلْتُ: أَجَلْ. قَالَ: «فَاخْلِقْهُ وَادْبَحْ شَاةً، أَوْ صُمْ ثَلَاثَةَ أَيَّامٍ، أَوْ تَصَدَّقْ بِثَلَاثَةِ أَصْعٍ مِنْ تَمْرٍ بَيْنَ سِتَّةِ مَسَاكِينٍ».

فَإِنْ أَزَالَهُ لِأَذَاهُ، (كَمَا لَوْ خَرَجَ بَعَيْنُهُ شَعْرًا، أَوْ كُسِرَ ظُفْرُهُ، فَأَزَالَهُمَا) أَيِ: الشَّعْرَ بَعَيْنِهِ، وَالظُّفْرَ الْمُنْكَسِرَ: فَلَا فِدْيَةَ؛ لِأَنَّهُ أُزِيلَ لِأَذَاهُ، أَشْبَهَ قَتْلَ الصَّيْدِ الصَّائِلِ عَلَيْهِ.

(أَوْ زَالَا) أَيِ: الشَّعْرُ وَالظُّفْرُ (مَعَ غَيْرِهِمَا) كَقَطْعِ جِلْدٍ عَلَيْهِ شَعْرٌ، أَوْ أَنْمَلَتْهُ بِظُفْرِهَا: (فَلَا يَفْدِي لِإِزَالَتِهِمَا)؛ لِأَنَّهُمَا بِالتَّبَعِيَّةِ لغيرِهِمَا، وَالتَّابِعُ لَا يُفْرَدُ بِحُكْمٍ، كَقَطْعِ أَشْفَارِ عَيْنِي إِنْسَانٍ، يَضْمَنُهَا دُونَ أَهْدَابِهِمَا.

[١] أخرجه مسلم (٨٤/١٢٠١). وهو عند البخاري (٤١٩٠) بنحوه.

(إِلَّا إِنْ حَصَلَ التَّأْذِي بِغَيْرِهِمَا، كَقَرْحٍ وَنَحْوِهِ) كَقَمَلٍ، وَشِدَّةِ صُدَاعٍ، وَحَرٍّ، فَيَفْدِي لِإِزَالَتِهِمَا لِذَلِكَ، كَمَا لَوْ احتَاجَ لِأَكْلِ صَيْدٍ، فَأَكَلَهُ: فَعَلَيْهِ جَزَاؤُهُ.

(وَمَنْ طَيَّبَ) بِالْبِنَاءِ لِلْمَجْهُولِ، وَهُوَ مُحَرَّمٌ بِإِذْنِهِ، أَوْ سَكَتَ وَلَمْ يَنْهَهُ^(١)، (أَوْ حَلَقَ رَأْسَهُ) مَثَلًا، أَوْ قَلَّمَ ظُفْرَهُ (بِإِذْنِهِ، أَوْ سَكَتَ وَلَمْ يَنْهَهُ) أَيِ: الْحَالِقِ، وَلَوْ بِغَيْرِ إِذْنِهِ، (أَوْ) حَلَقَ رَأْسَ نَفْسِهِ، أَوْ قَلَّمَ ظُفْرَهُ (بِيَدِهِ^(٢) كُرْهًا: فَعَلَيْهِ) أَيِ: الْمُطَيِّبِ وَالْمَحْلُوقِ رَأْسُهُ عَلَى مَا ذَكَرَ

(١) قوله: (أَوْ سَكَتَ وَلَمْ يَنْهَهُ) قَالَ ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ: وَلَا حَصَلَ مِنَ الْمَحْرَمِ إِذْنٌ، وَلَا مِنَ الْحَالِقِ إِكْرَاهٌ. انْتَهَى.

وَوَجْهُهُ: أَنَّ صَبْرَهُ عَلَى الْفِعْلِ مَعَ عَدَمِ النَّهْيِ، يَدُلُّ عَلَى الرِّضَا بِذَلِكَ، فَهُوَ بِمَنْزِلَةِ الْإِذْنِ.

وظَاهِرُ مَفْهُومِهِ: أَنَّ النَّهْيَ كَافٍ فِي سَقُوطِ الْفِدْيَةِ عَنْهُ. وَفِيهِ نَظَرٌ؛ لِأَنَّهُ كَانَ عَلَيْهِ أَنْ يَمْتَنِعَ عَنْهُ، وَلَا يُمَكِّنُهُ مِنْ ذَلِكَ. (يُوسُفُ).

(٢) قوله: (أَوْ بِيَدِهِ) مُقْتَضَى الْمَتَنِ: تَنَاوُلُهُ لِمَسْأَلَتَيِ الْحَلْقِ وَالطَّبِّبِ، لَكِنْ فَرَضُهُ فِي «شَرْحِهِ» فِي مَسْأَلَةِ الْحَلْقِ. وَعَلَّلَهُ بِأَنَّهُ إِتْلَافٌ يَسْتَوِي فِيهِ الْإِخْتِيَارُ وَالْإِكْرَاهُ.

وَمُقْتَضَاهُ: أَنَّهُ لَا فِدْيَةَ فِي مَسْأَلَةِ الطَّبِّبِ، وَهُوَ الْمُوَافِقُ لِمَا ذَكَرُوهُ فِي «بَابِ الْفِدْيَةِ». (حَاشِيَتُهُ)^[١]. (خَطُّهُ).

[١] «إِرْشَادُ أَوَّلِي النَّهْيِ» ص (٥٠٩)، وَالتَّعْلِيْقُ مِنْ زِيَادَاتِ (ب).

(الفِدْيَةُ) دُونَ الْفَاعِلِ، وَلَوْ مُحَرِّمًا؛ لِأَنَّهُ تَعَالَى أَوْجَبَ الْفِدْيَةَ بِحُلْقِ الرَّأْسِ، مَعَ أَنَّ الْعَادَّةَ، أَنَّ غَيْرَهُ يَحْلِقُهُ. وَلِأَنَّ الْمَفْعُولَ بِهِ ذَلِكَ مُفَرِّطٌ بِسُكُوتِهِ، وَعَدَمِ نَهْيِهِ، أَشْبَهَ الْوَدِيعَ يُفَرِّطُ فِي الْوَدِيعَةِ^(١). وَلِأَنَّ الْحَلْقَ وَالتَّقْلِيمَ مُكْرَهًا إِتْلَافٌ، وَيَسْتَوِي فِيهِ الْمُكْرَهُ وَغَيْرُهُ، بِخِلَافِ مَنْ طَيَّبَ مُكْرَهًا.

(و) إِنْ حُلِقَ رَأْسُهُ (مُكْرَهًا بِيَدٍ غَيْرِهِ، أَوْ نَائِمًا، فَ) الْفِدْيَةُ (عَلَى حَالِقٍ)^(٢). وَكَذَا: لَوْ قُلِّمَ ظَفْرُهُ؛ لِأَنَّهُ أَزَالَ مَا مُنِعَ مِنْهُ شَرْعًا، كَحَلْقِ

(١) قَوْلُهُ: (الْوَدِيعَ يُفَرِّطُ فِي الْوَدِيعَةِ .. إلخ) قَضِيَّةٌ قِيَاسِيهَا عَلَى إِتْلَافِ الْوَدِيعَةِ وَهُوَ سَاكِتٌ، يَقْتَضِي كَوْنَهُ يَفْدِي وَيَرْجِعُ بِالْفِدَاءِ عَلَى الْحَالِقِ، كَمَا أَنَّ الْمَوْدَعَ إِذَا ضَمَّنَهُ الْمَالِكُ يَرْجِعُ بِذَلِكَ عَلَى الْمُتْلِفِ، وَلَوْ كَانَ إِتْلَافُهُ بِحَضَرَتِهِ وَهُوَ سَاكِتٌ.

وَقَدْ يُقَالُ: شَعْرُ الْمُحَرِّمِ لَيْسَ مَضْمُونًا عَلَى غَيْرِهِ بِالْأَصَالَةِ؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ بِمَالٍ، وَإِنَّمَا يَضْمَنُهُ غَيْرُهُ عِنْدَ تَعَذُّرِ ضَمَانِهِ عَلَيْهِ، فَحَيْثُ وُجِدَ مِنْهُ مَا يَقْتَضِي ضَمَانَهُ مِنْ سَبَبٍ مُطْلَقًا، أُنِيطَ الضَّمَانُ بِغَيْرِهِ إِنْ أُمِكَنَ .. وَفِيهِ نَظَرٌ!. (ابن نَصْرِ اللَّهِ - كَافِي).

(٢) قَوْلُهُ: (فَعَلَى حَالِقٍ) كَانَ الْأَوَّلَى: «فَعَلَى فَاعِلٍ»؛ لِيُعَمَّ الْحَالِقُ وَالْمُطَيَّبُ.

قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»، وَ«الْإِنْصَافِ»، وَ«الْإِقْنَاعِ»، وَغَيْرُهُمْ لَمَّا ذَكَرُوا مَسْأَلَةَ الْحَلْقِ: وَمَنْ طَيَّبَ غَيْرَهُ.

قَالَ فِي «الْفُرُوعِ» وَ«الْإِنْصَافِ»: وَفِي كَلَامِ بَعْضِهِمْ: أَوْ أَلْبَسَهُ

مُحَرِّمٍ رَأْسٍ نَفْسِهِ، وَلَأنَّه لَا صُنْعَ مِنَ الْمَحْلُوقِ رَأْسُهُ، كِإِتْلَافِ أَجْنَبِيٍّ وَدِيعَةٍ غَيْرِهِ. وَكَذَا: مَنْ طَيَّبَ غَيْرَهُ مُكْرَهًا، أَوْ أَلْبَسَهُ مَا يَحْرُمُ عَلَيْهِ. (وَلَا فِدْيَةٌ بِحَلْقِ مُحَرِّمٍ) شَعَرَ حَلَالٍ، (أَوْ تَطْيِيبِهِ) أَي: الْمُحَرِّمِ (حَلَالًا) بِلَا مُبَاشَرَةٍ طَيِّبٍ. وَكَذَا: لَوْ قَلَّمَ ظُفْرَ حَلَالٍ، أَوْ أَلْبَسَهُ مَخِيطًا؛ لِإِبَاحَتِهِ لِلْحَلَالِ.

(وَيُباحُ) لِمُحَرِّمٍ (غَسَلَ شَعْرَهُ بَسْدرٍ، وَنَحَوَهُ) نَصًّا، فِي حَمَامٍ وَغَيْرِهِ، بِلَا تَسْرِيحٍ. وَاحْتَجَّ فِي رِوَايَةِ أَبِي دَاوُدَ بِالْمُحَرِّمِ الَّذِي وَقَصَّتْهُ رَاحِلَتُهُ^[١]. وَلَأنَّ الْقَصْدَ مِنْهُ التَّظَافَةُ وَإِزَالَةُ الْوَسَخِ، كَالْأُسْتَانِ. وَلَهُ أَيْضًا حَكٌّ بَدَنِهِ وَرَأْسِهِ بِرَفْقٍ، مَا لَمْ يَقْطَعْ شَعْرًا.

فَكَالْحَلْقِ. (حَاشِيَتُهُ)^[٢]. (خَطُهُ)^[٣].

قَوْلُهُ: (عَلَى حَالِقٍ) لَمْ يَقُلْ: عَلَى فَاعِلٍ؛ لِأَنَّ الْكَلَامَ فِي خُصُوصِ حَلْقِ رَأْسِهِ بِيَدِ غَيْرِهِ، وَهُوَ تَصْرِيحٌ بِمَفْهُومِ قَوْلِهِ قَبْلَهُ: «أَوْ بِيَدِهِ كُرْهًا»، فَهُوَ قَرِينَةٌ عَلَى رَجُوعِ قَوْلِهِ: «أَوْ بِيَدِهِ كُرْهًا» إِلَى مَسْأَلَةِ الْحَلْقِ وَحَدِّهَا، كَمَا فَرَضَهُ الْمُصَنِّفُ فِي «شَرْحِهِ»، فَلَا اعْتِرَاضَ. (ح ع ن)^[٤].

[١] أخرج أبو داود (٣٢٣٨) من حديث ابن عباس قال: أتى النبي ﷺ برجل وقصته راحلته، فمات وهو محرم، فقال: «كفونوه في ثوبيه، واغسلوه بماء وسدر». وصححه الألباني. وأصله عند البخاري (١٢٦٥ - ١٢٦٨، ١٨٤٩، ١٨٥٠)، ومسلم (١٢٠٦). وسيأتي ببعض ألفاظه.

[٢] «إرشاد أولي النهى» ص (٥٠٩).

[٣] ما تقدم من التعليق ليس في الأصل.

[٤] «حاشية عثمان» (٩٨/٢).

(وَتَجِبُ الْفِدْيَةُ لِمَا) أَي: شَعْرٍ (عَلِمَ أَنَّهُ بَانَ بِمَشْطٍ^(١)) أَوْ تَخْلِيلٍ)

كما لو زَالَ بغيرِهِمَا. وَإِنْ كَانَ مَيِّتًا، فَسَقَطَ: فَلَا شَيْءَ عَلَيْهِ.

(وَهِيَ) أَي: الْفِدْيَةُ (فِي كُلِّ فَرْدٍ) أَي: شَعْرَةٍ وَاحِدَةٍ، أَوْ ظُفْرٍ

وَاحِدٍ. (أَوْ بَعْضِهِ) أَي: الْفَرْدِ الْوَاحِدِ (مِنْ دُونَ ثَلَاثٍ^(٢))، مِنْ شَعْرٍ أَوْ

ظُفْرٍ (كَشَعْرَتَيْنِ، أَوْ ظُفْرَيْنِ، أَوْ بَعْضِهِمَا، أَوْ أَحَدِهِمَا وَبَعْضِ الْآخَرِ:

إِطْعَامُ مَسْكِينٍ) عَنْ كُلِّ شَعْرَةٍ، أَوْ بَعْضِهَا، وَعَنْ كُلِّ ظُفْرٍ، أَوْ بَعْضِهِ؛

لأنَّهُ أَقَلُّ مَا وَجِبَ فِدْيَةً شَرْعًا. وَيَأْتِي حُكْمُ أَكْثَرِ مِنْ اثْنَيْنِ مِنْ ذَلِكَ فِي

الْبَابِ بَعْدَهُ.

(وُتُسْتَحَبُّ) الْفِدْيَةُ (مَعَ شَكٍّ) هَلْ بَانَ الشَّعْرُ بِمَشْطٍ أَوْ تَخْلِيلٍ، أَوْ

كَانَ مَيِّتًا؟ وَكَذَا: لَوْ خَلَلَ لِحْيَتَهُ، وَشَكَّ: هَلْ سَقَطَ شَيْءٌ احتِطًا^(٣).

(الثَّالِثُ: تَغْطِيَةُ الرَّأْسِ) أَي: رَأْسِ الذَّكَرِ، إِجْمَاعًا؛ لِنَهْيِهِ عَلَيْهِ

(١) الْمَشْطُ، يَفْتَحِ الْمِيمُ: تَسْرِيحُ الشَّعْرِ بِالْمَشْطِ، بِكُسْرِهَا. (يوسف).

(٢) وعنه: تَجِبُ الْفِدْيَةُ فِي أَرْبَعِ شَعْرَاتٍ، اخْتَارَهَا الْخَرْقِيُّ.

وعنه: فِي خَمْسٍ، اخْتَارَهَا أَبُو بَكْرٍ. (خطه)^[١].

(٣) حُكْمُ الرَّأْسِ وَالْبَدَنِ فِي إِزَالَةِ الشَّعْرِ وَالطُّيْبِ وَاللُّبْسِ وَاحِدٌ، فَإِنْ خَلَقَ

رَأْسَهُ وَبَدَنَهُ وَتَطَيَّبَ، أَوْ لَيْسَ فِيهِمَا، فَفِدْيَةٌ وَاحِدَةٌ. «حاشيته»^[٢].

(خطه).

[١] التعليق ليس في الأصل.

[٢] «إرشاد أولي النهى» (١/٥١١)، والتعليق ليس في الأصل.

السَّلَامُ الْمُحَرَّمَ عَنْ لُبْسِ الْعَمَائِمِ وَالْبِرَانِسِ. وَقَوْلُهُ فِي الْمُحَرَّمَ الَّذِي وَقَصَّتْهُ نَاقَتُهُ: «وَلَا تُخَمِّرُوا رَأْسَهُ، فَإِنَّهُ يُبْعَثُ يَوْمَ الْقِيَامَةِ مُلَبِّيًّا». متفقٌ عليهما^[١]. وتَقَدَّمَ: «الْأُذُنَانِ مِنَ الرَّأْسِ»^[٢]. وكذا: الْبَيَاضُ فَوْقَهُمَا. (فَمَتَى غَطَّاهُ) أَي: الرَّأْسَ بِلَاصِقٍ مُعْتَادٍ كِبْرُؤُسٍ وَعِمَامَةٍ، أَوْ غَيْرِهِ. (وَلَوْ بِقِرْطَاسٍ، بِهِ دَوَاءٌ أَوْ لَا) دَوَاءٌ بِهِ، (أَوْ غَطَّاهُ) (بَطِينٍ، أَوْ نُورَةٍ، أَوْ حِنَاءٍ، أَوْ عَصَبَةٍ وَلَوْ بِسِيرٍ): حُرْمَ بِلَا غُذْرٍ، وَفَدَى؛ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ: «إِحْرَامُ الرَّجُلِ فِي رَأْسِهِ، وَإِحْرَامُ الْمَرْأَةِ فِي وَجْهِهَا»^[٣]. وَنَهَى أَنْ يَشُدَّ الرَّجُلُ رَأْسَهُ بِالسَّيْرِ^[٤]. ذَكَرَهُ الْقَاضِي، وَنَقَلَهُ فِي «الشرح».

(أَوْ سَتَرَهُ بِغَيْرِ لَاصِقٍ؛ بَأَن (اسْتَظَلَّ فِي مَحْمِلٍ^(١) وَنَحْوِهِ) كِمَحْفَةٍ. (أَوْ اسْتَظَلَّ (بَثْوٍ وَنَحْوِهِ^(٢)) كَخُوصٍ، أَوْ رِيَشٍ، يَعْلُو

(١) قوله: (فِي مَحْمِلٍ) ضَبَطَهُ الْجَوْهَرِيُّ: كَمَجْلِسٍ. وَعَكَّسَ ابْنُ مَالِكٍ. (ش إقناع)^[٥].

(٢) وعنه: يَجُوزُ الاسْتَظْلَالُ فِي الْمَحْمِلِ وَبِالثَّوْبِ وَنَحْوِهِ، وَفَاقًا لِأَبِي حَنِيفَةَ وَالشَّافِعِيَّ.

[١] الأول: أخرجه البخاري (١٣٤)، ومسلم (١/١١٧٧) من حديث ابن عمر. والثاني:

أخرجه البخاري (١٢٦٥)، ومسلم (٩٣/١٢٠٦) من حديث ابن عباس.

[٢] تقدم تخريجه (٢٣٠/١).

[٣] أخرجه الدراقطني (٢٩٤/٢)، والبيهقي (٤٧/٥) من حديث ابن عمر. وانظر: «علل

الدراقطني» (٤٨/١٣)، و«مجموع الفتاوى» (١١٢/٢٦).

[٤] لم أجده مسندًا.

[٥] «كشاف القناع» (١٢٥/٦).

الرَّأْسَ وَلَا يُلَاصِقُهَا. (رَاكِبًا، أَوْ لَا: حُرْمَ بِلَا عُذْرٍ، وَفَدَى) لُزُومًا؛ لِأَنَّهُ قَصَدَهُ بِمَا يُقْصَدُ بِهِ التَّرَفُّةُ، أَوْ لِأَنَّهُ سَتَرَهُ بِمَا يُسْتَدَامُ وَيُلَازِمُهُ غَالِبًا، أَشْبَهَ مَا لَوْ سَتَرَهُ بِشَيْءٍ يُلَاقِيهِ. بِخِلَافِ نَحْوِ خَيْمَةٍ.
(وَلَا) يَحْرُمُ، وَلَا يَفْدِي مُحْرِمٌ (إِنْ حَمَلَ عَلَيْهِ) أَي: رَأْسِهِ شَيْئًا، كَطَبَقِي وَمِكَتَلِي.

(أَوْ نَصَبَ) مُحْرِمٌ بِ(حِيَالِهِ) أَي: إِزَائِهِ وَمُقَابَلَتِهِ، (شَيْئًا) يَسْتَظِلُّ بِهِ؛ لِأَنَّهُ لَا تُقْصَدُ اسْتِدَامَتُهُ، أَشْبَهَ الاسْتِظْلَالَ بِالحَائِطِ.
(أَوْ اسْتَظَلَّ بِخَيْمَةٍ، أَوْ شَجَرَةٍ) وَلَوْ بَطَرَحَ شَيْءٍ عَلَيْهَا يَسْتَظِلُّ بِهِ تَحْتَهَا، (أَوْ) بِ(بَيْتٍ)؛ لِحَدِيثِ جَابِرٍ فِي حَجَّةِ الْوَدَاعِ: وَأَمَرَ بِقُبَّةٍ مِنْ شَعَرٍ، فَضَرِبَتْ لَهُ بِنَمْرَةٍ، فَأَتَى عَرْفَةَ، فَوَجَدَ الْقُبَّةَ قَدْ ضُرِبَتْ لَهُ بِنَمْرَةٍ، فَزَلَّ بِهَا، حَتَّى إِذَا زَاغَتِ الشَّمْسُ .. رَوَاهُ مُسْلِمٌ^[١].

(أَوْ غَطَّى) مُحْرِمٌ ذَكَرَ (وَجْهَهُ): فَلَا إِثْمَ، وَلَا فِدْيَةَ؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَتَعَلَّقْ بِهِ سُنَّةُ التَّقْصِيرِ مِنَ الرَّجُلِ، فَلَمْ يَتَعَلَّقْ بِهِ سُنَّةُ التَّخْمِيرِ، كَبَاقِي بَدَنِهِ.

وَعَنْهُ: يُكْرَهُ، قَالَ الْمَوْفَّقُ: هِيَ الظَّاهِرَةُ عَنْهُ.
وَفِي «صَحِيحِ مُسْلِمٍ»^[٢]: أَنَّ أُسَامَةَ، أَوْ بِلَالًا، رَفَعَ ثَوْبَهُ؛ يَسْتُرُ النَّبِيَّ ﷺ مِنَ الْحَرِّ، حَتَّى رَمَى جَمْرَةَ الْعَقَبَةِ.
وَأَجَابَ أَحْمَدُ بِأَنَّهُ يَسِيرٌ، لَا يُرَادُّ لِلْاسْتِدَامَةِ. (خَطُهُ)^[٣].

[١] أخرجه مسلم (١٢١٨/١٤٧). وتقدم تخريجه (٦١٧/٣).

[٢] مسلم (١٢٩٨) من حديث أم الحصين.

[٣] التعليق ليس في الأصل.

(الرَّابِعُ: لُبْسُ) ذَكَرِ (المَخِيطُ) فِي بَدَنِهِ أَوْ بَعْضِهِ. وَهُوَ: مَا عُمِلَ عَلَى قَدَرٍ مَلْبُوسٍ عَلَيْهِ، وَلَوْ دِرْعًا مَنَسُوجًا، أَوْ لِبْدًا مَعْقُودًا، وَنَحْوَهُ. (و) لُبْسُ (الخُفَّيْنِ)؛ لِأَنَّهُمَا مِنْهُ.

(إِلَّا أَنْ لَا يَجِدَ) الْمَحْرُمُ (إِزَارًا، فَلْيَلْبَسْ سَرَائِيلَ، أَوْ) لَا يَجِدَ (نَعْلَيْنِ، فَلْيَلْبَسْ خُفَّيْنِ، أَوْ نَحْوَهُمَا) أَيِ: الْخُفَّيْنِ، (كَرَانِ^(١)) وَسُرْمُوزَةٍ؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عُمرَ مَرْفُوعًا: سُئِلَ: مَا يَلْبَسُ الْمَحْرِمُ؟ فَقَالَ: «لَا يَلْبَسُ الْقَمِيصَ، وَلَا الْعِمَامَةَ، وَلَا الْبُرْئُسَ، وَلَا السَّرَائِيلَ، وَلَا ثَوْبًا مَسَّهُ وَرَسٌ وَلَا زَعْفَرَانٌ، وَلَا الْخُفَّيْنِ، إِلَّا أَنْ لَا يَجِدَ نَعْلَيْنِ، فَلْيَقْطَعْهُمَا حَتَّى يَكُونَا أَسْفَلَ مِنَ الْكَعْبَيْنِ». مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١].

وَلَا فَرْقَ بَيْنَ قَلِيلِ اللَّبْسِ وَغَيْرِهِ^(٢). قَالَ الْقَاضِي وَغَيْرُهُ: وَلَوْ غَيْرَ مُعْتَادٍ، كَجَوَرَبٍ فِي كَفٍّ، وَخُفٍّ فِي رَأْسٍ.

(وَيَحْرُمُ قَطْعُهُمَا^(٣)) أَيِ: الْخُفَّيْنِ؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ: سَمِعْتُ

(١) قَوْلُهُ: (كَرَانٍ) الرَّانُ، بِرَاءٍ مُهْمَلَةٍ، وَآخِرُهُ نُونٌ: شَيْءٌ يُلْبَسُ تَحْتَ الْخُفِّ، مَعْرُوفٌ.

(٢) أَيِ: سِوَاءِ احْتِاجٍ إِلَى لُبْسِهِمَا، أَوْ لَا؛ بَأَنْ يُمْكِنَهُ الْمَشْيُ حَافِيًا، أَوْ لَا يَحْتَاجُ إِلَى مَشْيٍ؛ لِأَنَّ الرُّخْصَةَ فِي ذَلِكَ لِمُظَنَّةِ الْمَشَقَّةِ، فَلَا تُعْتَبَرُ حَقِيقَتُهَا، كَالْقَصْرِ فِي السَّفَرِ. (ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ - كَافِي).

(٣) قَوْلُهُ: (وَيَحْرُمُ قَطْعُهُمَا^[٢].. إلخ) وَعَنْهُ: يَقْطَعُهُمَا حَتَّى يَكُونَا أَسْفَلَ

[١] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (١٣٤، ٥٨٠٣)، وَمُسْلِمٌ (١١٧٧).

[٢] فِي (أ): «لَا يَقْطَعُهُمَا».

النبي ﷺ يخطُبُ بعرفاتٍ، يَقُولُ: «مَنْ لَمْ يَجِدْ نَعْلَيْنِ، فَلْيَلْبَسِ الْخُفَّيْنِ، وَمَنْ لَمْ يَجِدْ إِزَارًا فَلْيَلْبَسِ السَّرَاوِيلَ، لِلْمُحَرِّمِ». متفق عليه^[١]. رواه الأَثْبَاتُ. وَلَيْسَ فِيهِ: «بعرفاتٍ»، وَلَمْ يَذْكُرْهَا إِلَّا شُعْبَةُ، وَتَابِعَهُ ابْنُ عُيَيْنَةَ، عَنْ عَمْرِو. وَلِمُسْلِمٍ^[٢] عَنْ جَابِرٍ مَرْفُوعًا مِثْلَهُ، وَلَيْسَ فِيهِ: «يخطُبُ بعرفاتٍ».

وَلَمْ يَذْكُرْ فِي الْحَدِيثَيْنِ قَطْعَ الْخُفَّيْنِ. قَالَ عَلِيٌّ: قَطْعُ الْخُفَّيْنِ فَسَادٌ. وَلَئِنْ قَطَعْتُهُمَا لَا يُخْرِجُهُمَا عَنْ حَالَةِ الْحَظَرِ؛ إِذْ لُبْسُ الْمَقْطُوعِ كَلْبَسِ الصَّحِيحِ مَعَ الْقُدْرَةِ. وَفِيهِ إِتْلَافٌ مَالِيَّةٌ الْخُفِّ. وَأُجِيبَ عَنْ حَدِيثِ ابْنِ عُمرَ: بِأَنَّ زِيَادَةَ الْقَطْعِ اخْتِلَافٌ فِيهَا، فَإِنْ صَحَّتْ فِيهِ بِالْمَدِينَةِ؛ لِرَوَايَةِ أَحْمَدَ^[٣] عَنْهُ: سَمِعْتُ النَّبِيَّ ﷺ يَقُولُ عَلَى هَذَا الْمِنْبَرِ.. فَذَكَرَهُ. وَخَبَرُ ابْنِ عَبَّاسٍ بِعَرَفَاتٍ، فَلَوْ كَانَ الْقَطْعُ وَاجِبًا لَبَيَّنَهُ لِلْجَمْعِ الْعَظِيمِ الَّذِي لَمْ يَحْضُرْ أَكْثَرُهُمْ ذَلِكَ بِالْمَدِينَةِ.

مِنَ الْكَعْبَيْنِ. قَالَ الْمَوْفَّقُ وَغَيْرُهُ: الْأَوَّلَى قَطَعْتُهُمَا؛ عَمَلًا بِالْحَدِيثِ الصَّحِيحِ^[٤]. (ع ن)^[٥].

[١] أخرجه البخاري (١٧٤٠)، ومسلم (٤/١١٧٨).

[٢] أخرجه مسلم (٥/١٧٧٩).

[٣] أخرجه أحمد (٤٧٣/٨) (٤٨٦٨). وصححه محققو المسند.

[٤] يشير إلى حديث ابن عمر، وتقدم آنفاً.

[٥] «حاشية عثمان» (١٠٠/٢).

وَقَوْلُ الْمُخَالِفِ: الْمَطْلُوقُ يَقْضِي عَلَيْهِ الْمَقْيَدُ. مَحَلُّهُ: إِذَا لَمْ يُمَكِّنْ تَأْوِيلُهُ.

وعن قوله: حَدِيثُ ابْنِ عُمرَ فِيهِ زِيَادَةُ لَفْظٍ. بَأَنَّ خَبَرَ ابْنِ عَبَّاسٍ وَجَابِرٍ فِيهِمَا زِيَادَةُ حُكْمٍ^(١)، هُوَ جَوَازُ اللَّبْسِ بِلَا قَطْعٍ. وَهُوَ أَوْلَى مِنْ دَعْوَى النَّسَخِ.

(حَتَّى يَجِدَ إِزَارًا، أَوْ نَعْلَيْنِ. وَلَا فِدْيَةَ)؛ لظَاهِرِ الْخَبَرِ. وَإِنْ لَبَسَ خُفًّا مَقْطُوعًا دُونَ الْكَعْبَيْنِ مَعَ وَجُودِ نَعْلِ: حَرْمٌ وَفَدَى. نَصًّا.

وَأِنْ شَقَّ إِزَارَهُ، وَشَدَّ كُلَّ نِصْفٍ عَلَى سَاقٍ: فَكَسَرَاوِيلَ. وَإِنْ وَجَدَ نَعْلًا لَا يُمَكِّنُهُ لُبْسُهَا^(٢)، فَلَبَسَ الْخُفَّ: فَدَى. نَصًّا. قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»: هَذَا الْمَذْهَبُ. وَقَدَّمَ فِي «الْفُرُوعِ»، وَاخْتَارَ الْمَوْفِقُ وَغَيْرُهُ: لَا فِدْيَةَ. وَجَزَمَ بِهِ فِي «الْإِقْنَاعِ».

(وَلَا يَعْقِدُ) مُحْرِمٌ (عَلَيْهِ رِدَاءٌ، وَلَا غَيْرُهُ) وَلَا يُخْلُهُ بَنَحْوِ شَوَكَةٍ، وَلَا يَزُرُّهُ فِي عُرْوَتِهِ، وَلَا يَغْرِزُهُ فِي إِزَارِهِ. فَإِنْ فَعَلَ: أَثَمَ وَفَدَى؛ لِأَنَّهُ

(١) قوله: (زِيَادَةُ حُكْمٍ) أَي: هَذَا الْحُكْمُ لَمْ يُشْرَعْ بِالْمَدِينَةِ.

قَالَ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ: وَهُوَ أَوْلَى مِنْ دَعْوَى النَّسَخِ، كَمَا قَالَهُ صَاحِبُنَا «الْمَغْنِي» وَ«الْمَحَرَّرُ». (خَطُهُ)^[١].

(٢) قوله: (لَا يُمَكِّنُهُ لُبْسُهَا)؛ لِنَحْوِ ضَيْقِ. (إِقْنَاعِ).

كَمَخِيطٍ، وَلِقَوْلِ ابْنِ عُمَرَ لِمُحَرِّمٍ: وَلَا تَعْقِدْ عَلَيْكَ شَيْئًا. رَوَاهُ الشَّافِعِيُّ، وَالْأَثَرُمُ. قَالَ أَحْمَدُ فِي مُحَرِّمٍ حَزَمَ عِمَامَتَهُ عَلَى وَسْطِهِ: لَا يَعْقِدُهَا، وَيُدْخِلُ بَعْضَهَا فِي بَعْضٍ.

(إِلَّا إِزَارَهُ) فَلَهُ عَقْدُهُ؛ لِحَاجَتِهِ لِسِتْرِ عَوْرَتِهِ. (و) إِلَّا (مِنْطَقَةً وَهَمِيَانًا فِيهِمَا نَفَقَةٌ^(١))؛ لِقَوْلِ عَائِشَةَ: أُوثِقَ عَلَيْكَ نَفَقَتُكَ. وَرُوي مَعْنَاهُ عَنْ ابْنِ عُمَرَ وَابْنِ عَبَّاسٍ. وَلِحَاجَتِهِ لِسِتْرِ نَفَقَتِهِ (مَعَ حَاجَةٍ لِعَقْدِ) الْمَذْكُورَاتِ. فَإِنْ ثَبَتَ هَمِيَانٌ بغيرِ عَقْدٍ؛ بَأَن أَدْخَلَ الشُّيُورَ بَعْضَهَا فِي بَعْضٍ: لَمْ يَعْقِدْهُ؛ لِعَدَمِ الْحَاجَةِ. وَإِنْ لَمْ يَكُنْ فِي مِنْطَقَةٍ أَوْ هَمِيَانٍ نَفَقَةٌ: لَمْ يَعْقِدْهُمَا. فَإِنْ فَعَلَ، وَلَوْ لَبِسَهُمَا لِحَاجَةٍ، أَوْ وَجَعَ: فَدَى^(٢). (وَيَتَقَلَّدُ) مُحَرِّمٌ (بَسِيفٍ لِحَاجَةٍ)؛ لِقِصَّةِ ضُلْحِ الْحُدَيْيَةِ. رَوَاهَا

(١) وَمَتَى لَمْ يَكُنْ فِي الْمِنْطَقَةِ نَفَقَةٌ، افْتَدَى، وَلَوْ كَانَ لَبِسَهَا لِحَاجَةٍ أَوْ وَجَعَ، نَصَّ عَلَيْهِ. (خطه)^[١].

(٢) قَوْلُهُ: (فَإِنْ فَعَلَ وَلَوْ لَبِسَهُمَا... إلخ) أَي: عَقَدَهُمَا، وَلَوْ كَانَ لَبِسَهُمَا... إلخ. فَدَى. (خطه).

قَالَ فِي «الكَافِي»^[٢]: فَإِنْ احْتَاجَ إِلَى عَقْدِ الْمِنْطَقَةِ لَوْجَعِ ظَهْرِهِ، فَعَلَ وَفَدَى، نَصَّ عَلَيْهِ. (خطه)^[٣].

[١] التعليق ليس في الأصل.

[٢] «الكَافِي» (٣٥٢/٢).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

البخاري^[١]. ولا يجوزُ بلا حاجةٍ. نصًّا؛ لقول ابنِ عُمر: لا يحِلُّ المحرَّمُ السِّلَاحُ في الحرِّمِ.

قال الموفَّقُ: والقياسُ إباحتهُ؛ لأنَّه ليسَ في معنَى اللُّبسِ. قال في «الإقناع»: ولا يجوزُ حَمْلُ السِّلَاحِ بِمَكَّةَ لغيرِ حاجةٍ^(١). (ويَحِلُّ) مُحَرَّمٌ (جِزَابُهُ) - بكَسْرِ الجِيمِ - في عُنُقِهِ، كَهَيْئَةِ الْقِرْبَةِ. قال أحمدُ: أرجو لا بأسَ. (و) يَحِلُّ (قِرْبَةَ الْمَاءِ فِي عُنُقِهِ، لَا) فِي (صَدْرِهِ) نَصًّا، أي: لا يُدْخِلُ حَبْلَهَا فِي صَدْرِهِ. (وَلَهُ) أي: المحرَّم: (أَنْ يَتَرَزَّرَ) بِقَمِيصٍ فَيَجْعَلُهُ مَكَانَ الْإِزَارِ. (و) أَنْ (يَلْتَحِفَ بِقَمِيصٍ) أي: يَتَغَطَّى بِهِ. (و) أَنْ (يَرْتَدِّي بِهِ) أي: الْقَمِيصِ، فَيَجْعَلُهُ مَكَانَ الرِّدَاءِ؛ لأنَّه ليسَ بِلِبْسٍ مَخِيطٍ مَصْنُوعٍ لِمِثْلِهِ. (و) لَهُ: أَنْ يَرْتَدِّي (بِرِدَاءٍ مُوَصَّلٍ)؛ لأنَّ الرِّدَاءَ لَا يُعْتَبَرُ كَوْنُهُ صَحِيحًا.

(وَإِنْ طَرَحَ) مُحَرَّمٌ (عَلَى كَتِفَيْهِ قَبَاءً)^(٢): (فَدَى) ولو لم يُدْخِلْ يَدَيْهِ

(١) لحديث جابر مرفوعًا: «لا يحِلُّ أَنْ يُحْمَلَ السِّلَاحُ بِمَكَّةَ» رواه مسلم. (خطه)^[٢].

(٢) قوله: (قَبَاءً) أي: وَنَحْوَهُ، كَجُوحٍ. (ع)^[٣].

[١] أخرجه البخاري (٢٧٣١، ٢٧٣٢) من حديث المسور بن مخرمة ومروان بن الحكم.

[٢] التعليق من زيادات (ب). والحديث أخرجه مسلم (١٣٥٦).

[٣] «حاشية عثمان» (١٠١/٢).

في كُمِّيهِ؛ لَنَهْيِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ عَنْ لُبْسِهِ لِلْمُحَرِّمِ^[١]. رواه ابن المنذر.
ورواه النَّجَّادُ عن عليٍّ. ولأنَّه عادةُ لُبْسِهِ، كَالْقَمِيصِ.
(وإنَّ غَطَّى خُنْثَى مُشْكِلٌ وَجْهَهُ وَرَأْسَهُ): فَدَى؛ لِتَغْطِيَةِ رَأْسِهِ إِنْ
كَانَ ذَكَرًا، أَوْ وَجْهِهِ إِنْ كَانَ أُنْثَى.
(أَوْ غَطَّى خُنْثَى مُشْكِلٌ (وَجْهَهُ، وَلِبْسَ مَخِيطًا: فَدَى)؛ لِلْبِسِ
المَخِيطِ إِنْ كَانَ ذَكَرًا، أَوْ تَغْطِيَةِ الْوَجْهِ إِنْ كَانَ أُنْثَى.
و(لَا) يَفْدِي خُنْثَى مُشْكِلٌ (إِنْ لَبَسَهُ) أَي: المَخِيطَ، وَلَمْ يُغَطِّ
وَجْهَهُ، (أَوْ غَطَّى وَجْهَهُ وَجَسَدَهُ بِلَا لُبْسٍ) مَخِيطٌ؛ لِلشَّكِّ.
(الخَامِسُ: الطَّيِّبُ) إجماعًا؛ لِمَا تَقَدَّمَ مِنْ قَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ: «وَلَا
ثَوْبًا مَسَّهُ وَرَسٌ وَلَا زَعْفَرَانٌ»^[٢]. وَأَمْرُهُ يَعْلَى بْنُ أُمَيَّةَ بَغْسِلِ الطَّيِّبِ.
وَقَوْلُهُ فِي الْمُحَرِّمِ الَّذِي وَقَصَّتْهُ نَاقَتُهُ: «لَا تُحْنُطُوهُ». متفقٌ عليهما^[٣].
ولمسلم^[٤]: «لَا تَمَسُّوهُ بِطَيِّبٍ».

[١] أخرجه ابن خزيمة (٥٩٨)، والدارقطني (٢/٢٣٢)، والبيهقي (٥٠/٥) بلفظ: «نهى رسول الله ﷺ عن لبس القميص والأقيية». من حديث ابن عمر.

[٢] تقدم تخريجه (ص ١٣).

[٣] الأول: أخرجه البخاري (١٥٣٦)، ومسلم (٦/١١٨٠) وليس فيه أمر يعلى بن أمية بغسل الطيب، بل أمر رجلًا آخر، وكان يعلى شاهدًا للقصة، وتقدم (٥٩١/٣).
والثاني: تقدم تخريجه (ص ٩).

[٤] أخرجه مسلم (٩٩/١٢٠٦) من حديث ابن عباس.

(فَمَتَى طَيِّبٌ مُحَرَّمٌ ثَوْبُهُ، أَوْ بَدَنُهُ) أَوْ شَيْئًا مِنْهُمَا: (حَرُمَ)،
وَفَدَى.

(أَوْ اسْتَعْمَلَ) مُحَرَّمٌ (فِي أَكْلِ أَوْ شُرْبٍ، أَوْ اِدِّهَانٍ، أَوْ اكْتِحَالٍ،
أَوْ اسْتِعَاظٍ، أَوْ احْتِقَانٍ، طَيِّبًا يَظْهَرُ طَعْمُهُ^(١) أَوْ رِيحُهُ) فِي
الْمَذْكُورَاتِ: حَرُمَ، وَفَدَى.

(أَوْ قَصَدَ) مُحَرَّمٌ (شَمَّ دُهْنٍ مُطَيَّبٍ، أَوْ قَصَدَ شَمَّ (مِسْكِ، أَوْ)
شَمَّ (كَافُورٍ، أَوْ عَنَبَرٍ، أَوْ زَعْفَرَانٍ، أَوْ وَرْسٍ^(٢)): نَبَاتٍ أَصْفَرَ
كَالسَّمْسِمِ، بِالْيَمَنِ، تُتَّخَذُ مِنْهُ الْحُمْرَةُ لِلْوَجْهِ: حَرُمَ، وَفَدَى.
وَلَوْ جَلَسَ عِنْدَ عَطَّارٍ، أَوْ فِي مَوْضِعٍ لِيَشُمَّ الطَّيِّبَ، (أَوْ قَصَدَ شَمَّ
(بَخُورٍ غُودٍ، وَنَحْوِهِ) كَعَنَبَرٍ، وَلَوْ حَالَ تَجْمِيرِ الْكَعْبَةِ: حَرُمَ، وَفَدَى.
(أَوْ قَصَدَ شَمَّ (مَا يُنْبِتُهُ آدَمِيٌّ لَطِيبٍ، وَيُتَّخَذُ مِنْهُ) الطَّيِّبُ،
(كَوَرْدٍ، وَبَنْفَسَجٍ) بَفَتْحِ الْمَوْحَدَةِ وَالثَّوْنِ وَالسَّيْنِ، مُعَرَّبٌ، (و)
كَ(مَنْشُورٍ) وَهُوَ الْخَيْرِيُّ، (وَلَيْتُوفِرٍ، وَيَاسَمِينٍ، وَنَحْوِهِ) كَبَانٍ،

(١) أَمَّا لَوْ بَقِيَ اللَّوْنُ، فَلَا فِدْيَةَ عَلَيْهِ. (تقرير م خ).

(٢) قَالَ ابْنُ الْعَرَبِيِّ: لَيْسَ الْوَرْسُ بِطَيِّبٍ، وَلَكِنْ نَبْتُهُ بِهِ عَلَى اجْتِنَابِ
الطَّيِّبِ.

وَقَالَ فِي «الْقَامُوسِ»: الْوَرْسُ: نَبَاتٌ كَالسَّمْسِمِ، لَيْسَ إِلَّا بِالْيَمَنِ،
يُزْرَعُ فِيبَقَى عِشْرِينَ سَنَةً، نَافِعٌ لِلْكَلْفِ طِلَاءً، وَلِلْبَهَقِ شُرْبًا. انْتَهَى.

وزَنْبِقٍ^(١). (وشَمَّهُ^(٢)): حَرَمٌ، وفَدَى.

(أو مَسَّ ما يَغْلُقُ به) أي: الممسوس، (كماء ورِد: حَرَمٌ، وفَدَى) نصًّا؛ لأنَّه شيءٌ حَرَمٌ بالإحرام، فَوَجَبَتْ به الفِدْيَةُ كاللباس.
و(لا) إثمٌ، ولا فِدْيَةٌ (إن شَمَّ) مُحَرَّمٌ شيئًا مِنْ ذَلِكَ (بلا قَصْدٍ) كَمَنْ دَخَلَ سُوقًا، أو الكَعْبَةَ للتَّبَرُّكِ، ومُشْتَرِي الطَّيِّبِ لِنَحْوِ تِجَارَةٍ، ولم يَمَسَّهُ. وله تَقْلِيلُهُ^(٣) وحَمْلُهُ، ولو ظَهَرَ رِيحُهُ؛ لُعَسِرَ التَّحَرُّزُ مِنْهُ.
(أو مَسَّ) مُحَرَّمٌ مِنْ طَيِّبٍ (ما لا يَغْلُقُ) به، كَقَطْعِ عَنَبٍ وكافورٍ؛ لأنَّه غيرُ مُسْتَعْمَلٍ للطَّيِّبِ.

(أو شَمَّ) مُحَرَّمٌ (ولو قَصْدًا فَوَاكِهَ) مِنْ نَحْوِ تُفَّاحٍ وَأُتْرُجٍّ؛ لأنها لَيْسَتْ طَيِّبًا.

(أو) شَمَّ ولو قَصْدًا (عُودًا)؛ لأنَّه لا يُتَطَيَّبُ بِهِ بِالشَّمِّ؛ وَإِنَّمَا يُقَصَّدُ بِخَوْزِهِ.

(١) قوله: (وزَنْبِقٍ) أي: ودُهْنِ زَنْبِقٍ، بوزن جَعْفَرٍ، يُقَالُ: هو اليَاسَمِينُ، قاله في «الحاشية»، والمعروفُ أَنَّهُ غَيْرُهُ، لَكِنَّهُ قَرِيبٌ مِنْهُ فِي طَبْعِهِ.
(ش إقناع)^[١].

(٢) قوله: (وشَمَّهُ) أي: وجدَ رِيحَهُ. (خطه)^[٢].

(٣) قوله: (وله تَقْلِيلُهُ) أي: بلا مَسٍّ، كَمِنْ وَرَاءِ حَائِلٍ، كما في «الإقناع».

[١] «كشاف القناع» (١٣٧/٦).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

(أَوْ) شَمَّ وَلَوْ قَصْدًا (نَبَاتٌ صَحْرَاءَ، كَشِيحٍ) بَكَسِرٍ أَوَّلِهِ، (وَنَحْوِهِ) كُخْزَامَى وَقَيْصُومٍ. (أَوْ مَا يُنْبِتُهُ آدَمِيٌّ، لَا يَقْصِدُ طِيبٌ، كَحِنَاءٍ، وَعُصْفُرٍ) بَضَمٍّ أَوَّلِهِ، (وَقَرْنُفُلٍ) وَيُقَالُ: قَرْنُفُولٌ، ثَمَرَةُ شَجَرَةٍ بِسِفَالَةِ الْهِنْدِ، أَفْضَلُ الْأَفَاوِيهِ الْحَارَّةِ وَأَزْكَاهَا. (وَدَارِ صِينِيٍّ) وَمِنْ أَنْوَاعِهِ: الْقَرْفَةُ. (وَنَحْوُهَا) كَالزَّرْنَبِ.

(أَوْ) شَمَّ مَا يُنْبِتُهُ آدَمِيٌّ (لِقَصْدِهِ) أَيِ: الطَّيِّبِ (وَلَا يَتَّخِذُ مِنْهُ) طِيبٌ، (كَرِيحَانٍ فَارِسِيٍّ، وَهُوَ الْحَبَقُ) يُشْبِهُ النَّمَامَ، نَبَاتٌ طِيبٌ الرَّائِحَةِ. وَالرَّيْحَانُ عِنْدَ الْعَرَبِ: الْآسُ، وَلَا فِدْيَةَ فِي شَمِّهِ^(١). (و) ك(نَمَامٍ)^(٢)، وَبَرَمٍ^(٣): وَهُوَ ثَمَرُ الْعِصَاهِ، كَأُمِّ غِيلَانَ وَنَحْوُهَا، (و) ك(خَرْجِسٍ) بَفَتْحِ الثَّوْنِ وَكَسْرِهَا وَكَسْرِ الْجِيمِ فِيهِمَا، (و) ك(مَمْرَزْجُوشٍ) وَهُوَ الْمَرْدَقُوشُ. وَعَرَبِيَّتُهُ: السَّمْسَقُ، نَافِعٌ لِعُسْرِ الْبَوْلِ، وَالْمَغْصِ، وَلَسَعَةِ الْعَقْرَبِ. (وَنَحْوُهَا) كَالنَّسْرِينَ؛ لِأَنَّ ذَلِكَ كُلُّهُ لَيْسَ بِطِيبٍ.

(١) قوله: (وَلَا فِدْيَةَ فِي شَمِّهِ) أَيِ: الرَّأْسِ. (خطه)^[١].

(٢) قوله: (وَنَمَامٍ) قَالَ فِي «الْقَامُوسِ»: نَبْتُ طِيبٌ مُدَرَّرٌ، يُخْرِجُ الْجَنِينَ الْمَيِّتَ وَالذُّودَ. (ح م ص)^[٢].

(٣) (بَرَمٍ): بَفَتْحِ الْبَاءِ وَالرَّاءِ. (مطلع)^[٣].

[١] التعليق من زيادات (ب).

[٢] «إرشاد أولي النهى» (١/٥١٣).

[٣] «المطلع» ص (٢٠٩).

(أَوْ أَدَّهَنَ) مُحَرِّمٌ (ب) لِدُهْنٍ (غَيْرِ مُطَيَّبٍ) كَشِيرَجٍ وَزَيْتٍ. نَصًّا،
 (وَلَوْ فِي رَأْسِهِ وَبَدَنِهِ): فَلَا إِثْمَ، وَلَا فِدْيَةَ فِيهِ؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ فَعَلَهُ.
 رَوَاهُ أَحْمَدُ، وَالتِّرْمِذِيُّ، وَابْنُ مَاجَهَ^[١]، وَلَكِنَّهُ ضَعِيفٌ. وَذَكَرَهُ
 الْبُخَارِيُّ عَنْ ابْنِ عَبَّاسٍ، وَلَعَدِمَ الدَّلِيلَ عَلَى تَحْرِيمِهِ، وَالْأَصْلُ الْإِبَاحَةُ.
 (السَّادِسُ: قَتْلُ صَيْدِ الْبَرِّ) إجماعًا؛ لقوله تعالى: ﴿لَا تَقْتُلُوا الصَّيْدَ
 وَأَنْتُمْ حُرُمٌ﴾ [المائدة: ٩٥]. (وَاصْطِيَادُهُ)، أَي: صَيْدِ الْبَرِّ، وَإِنْ لَمْ يَقْتُلْهُ
 أَوْ يَجْرَحْهُ؛ لقوله تعالى: ﴿وَحُرِّمَ عَلَيْكُمْ صَيْدُ الْبَرِّ مَا دُمْتُمْ حُرُمًا﴾
 [المائدة: ٩٦].

(وَهُوَ) أَي: صَيْدُ الْبَرِّ: (الْوَحْشِيُّ الْمَأْكُولُ، وَالْمُتَوَلَّدُ مِنْهُ) أَي:
 الْوَحْشِيُّ الْمَأْكُولِ (وَمِنْ غَيْرِهِ) كَمُتَوَلَّدِ بَيْنَ وَحْشِيٍّ وَأَهْلِيٍّ، أَوْ مَأْكُولِ
 وَحْشِيٍّ وَغَيْرِهِ، كَسَمْعٍ؛ تَغْلِيْبًا لِلتَّحْرِيمِ.
 (وَالْإِعْتِبَارُ) فِي كَوْنِهِ وَحْشِيًّا أَوْ أَهْلِيًّا: (بَأَصْلِهِ. فَحَمَامٌ وَبَطٌّ) وَهُوَ
 الْإِوَرُ: (وَحْشِيٌّ) وَلَوْ اسْتَأْنَسَ، يَحْرُمُ قَتْلُهُ وَاصْطِيَادُهُ، وَيَجِبُ جَزَاؤُهُ.
 وَإِنْ تَوَحَّشَ أَهْلِيٌّ مِنْ إِبِلٍ وَبَقَرٍ وَنَحْوِهِمَا: لَمْ يَحْرُمُ أَكْلُهُ، وَلَا جَزَاءُ
 فِيهِ. قَالَ أَحْمَدُ فِي بَقَرَةٍ صَارَتْ وَحْشِيَّةً: لَا شَيْءَ فِيهَا؛ لِأَنَّ الْأَصْلَ
 فِيهَا الْإِنْسِيَّةُ.

[١] أخرجه أحمد (٤٠٠/٨) (٤٧٨٣)، والتِّرْمِذِيُّ (٩٦٢)، وَابْنُ مَاجَهَ (٣٠٨٣) مِنْ حَدِيثِ ابْنِ عَمْرِو. وَضَعْفُهُ الْأَبَانِيُّ.

(فَمَنْ أَتْلَفَهُ) أي: صَيَدَ الْبَرِّ، أو المتولَّد مِنْهُ وَمِنْ غَيْرِهِ، وهو مُحَرَّمٌ، (أو تَلَفَ) ما ذُكِرَ (بِيَدِهِ)، كُلُّهُ (أو بَعْضُهُ) ^(١) بِمُبَاشَرَةٍ (إِتْلَافِهِ، (أو سَبَبٍ، ولو) كَانَ السَّبَبُ (بِحِجَابَةِ دَابَّةٍ) الْمُحَرَّمِ. (مُتَصَرِّفٍ فِيهَا)؛ بَأَنْ يَكُونَ رَاكِبًا أو سَائِقًا أو قَائِدًا، فَيَضْمَنَ ما أَتْلَفَتْ يَدُهَا وَفَمِهَا، لا ما نَفَعَتْ بِرِجْلِهَا، وَإِنْ انْفَلَتَتْ لَمْ يَضْمَنَ ما أَتْلَفَتْهُ. (أو بِإِشَارَةٍ) مُحَرَّمٍ (لِمُرِيدِ صَيْدِهِ، أو دَلَالَتِهِ) أي: المُحَرَّمِ مَنْ يُرِيدُ صَيْدَهُ (إِنْ لَمْ يَرَهُ) صَائِدُهُ، أو بـ (إِعَانَتِهِ) أي: المُحَرَّمِ لِمَنْ يُرِيدُ صَيْدَهُ (ولو بِمُتَنَاوَلَتِهِ) آَلَتُهُ ^(٢) أي: آَلَةُ الصَّيْدِ، أو إِعَارَتُهَا لَهُ، كَرُمُحٍ وَسِكِّينٍ، ولو كَانَ مَعَ الصَّائِدِ آَلَتُهُ. وَإِنْ دَلَّهُ ^(٣)، أو أَشَارَ إِلَيْهِ بَعْدَ رُؤْيَا صَائِدٍ لَهُ، أو ضَحِكَ المُحَرَّمِ، أو اسْتَشْرَفَ عِنْدَ رُؤْيَا الصَّيْدِ، فَفَطِنَ لَهُ غَيْرُهُ، أو أَعَارَهُ آَلَةُ

(١) يجوز رفعه عطفاً على الضمير في «تَلَفَ»، ونصبه عطفاً على الضمير المنصوب في «أَتْلَفَهُ». (خطه) ^[١].

(٢) ويأتي: أنه لا ضمان على دافع آلة لقتل ^[٢]، فما الفرق؟! والفرق: أن الآلة مقصودة للصيد.

(٣) قال في «الفروع» ^[٣]: وظاهر ما سبق: لو دله فكذبته، لم يضمن. (خطه) ^[٤].

[١] التعليق من زيادات (ب).

[٢] في (أ): «آلة القتل».

[٣] «الفروع» (٤٧١/٥).

[٤] التعليق ليس في الأصل.

لغَيْرِ الصَّيْدِ، فَاسْتَعْمَلَهَا فِيهِ: فَلَا إِثْمَ، وَلَا ضَمَانَ. (وَيَحْرُمُ) عَلَى الْمَحْرَمِ (ذَلِكَ) الْمَذْكُورُ، مِنَ الْإِشَارَةِ، وَالذَّلَالَةِ، وَالْإِعَانَةِ؛ لِأَنَّهُ مَعُونَةٌ عَلَى مُحْرَمٍ، أَشْبَهَ الْإِعَانَةَ عَلَى قَتْلِ آدَمِيِّ مَعْصُومٍ. وَ(لَا) تَحْرُمُ (دَلَالَةً) مُحْرَمٍ (عَلَى طَيْبٍ، وَلِيَّاسٍ^(١))؛ لِأَنَّهُ لَا ضَمَانَ فِيهِمَا بِالسَّبَبِ، وَلَا يَتَعَلَّقُ بِهِمَا حُكْمٌ يَخْتَصُّ بِالذَّلَالِ عَلَيْهِمَا، بِخِلَافِ الصَّيْدِ، فَإِنَّهُ يَحْرُمُ عَلَى الذَّلَالِ أَكْلُهُ مِنْهُ، وَيَجِبُ عَلَيْهِ جَزَاؤُهُ.

وَقَوْلُهُ: (فَعَلِيهِ) أَي: مَنْ أَتْلَفَهُ بِمُبَاشَرَةٍ، أَوْ سَبَبٍ، (الْجَزَاءُ) جَوَابُ: «مَنْ»، أَي: جَزَاءُ الصَّيْدِ الَّذِي أَتْلَفَهُ، أَوْ تَلَفَ بِيَدِهِ، بِمُبَاشَرَةٍ أَوْ سَبَبٍ مِنْ دَلَالَةٍ أَوْ غَيْرِهَا؛ لَخَبَرِ أَبِي قَتَادَةَ لَمَّا صَادَ الْحِمَارَ الْوَحْشِيَّ، وَأَصْحَابُهُ مُحْرَمُونَ، قَالَ النَّبِيُّ ﷺ: «هَلْ أَشَارَ إِلَيْهِ إِنْسَانٌ مِنْكُمْ، أَوْ أَمَرَهُ بِشَيْءٍ؟» قَالُوا: لَا. وَفِيهِ: أَبْصَرُوا حِمَارًا وَحْشِيًّا، فَلَمْ يُؤْذَنُونِي، وَأَحْبَبُوا لَوْ أَنِّي أَبْصَرْتُهُ، فَالْتَفَتُ فَأَبْصَرْتُهُ، ثُمَّ رَكِبْتُ وَنَسِيتُ السَّوْطَ وَالرُّمَحَ، فَقُلْتُ لَهُمْ: نَاوِلُونِي السَّوْطَ وَالرُّمَحَ، قَالُوا: وَاللَّهِ لَا نُعِينُكَ عَلَيْهِ. مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١]. وَرَوَى النَّجَّادُ الضَّمَانَ عَنْ عَلِيٍّ، وَابْنِ عَبَّاسٍ فِي مُحْرَمٍ أَشَارَ.

(١) وَلَأَنَّ إِمْسَاكَ الطَّيِّبِ لَيْسَ مُحْرَمًا. (خطه)^[٢].

[١] أخرجه البخاري (١٨٢١)، ومسلم (٥٦/١١٩٦).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

(إِلَّا أَنْ يَقْتُلَهُ) أَي: الصَّيْدَ (مُحَرِّمٌ) وَيَكُونُ الدَّلَالُ وَنَحْوُهُ مُحَرِّمًا:
(ف) جَزَاؤُهُ (بَيْنَهُمَا^(١)) أَي: الْقَاتِلِ وَالْدَّلَالُ^(٢) وَنَحْوُهُ؛ لِأَنَّهُمَا اشْتَرَكَا
فِي التَّحْرِيمِ، فَكَذَا فِي الْجَزَاءِ.

(وَلَوْ دَلَّ، وَنَحْوُهُ^(٣))؛ بِأَنْ أَشَارَ، أَوْ أَعَانَ (حَلَالٌ) مُحَرِّمًا عَلَى
صَيْدٍ، فَقَتَلَهُ الْمُحَرِّمُ: (ضَمِنَهُ مُحَرِّمٌ وَحْدَهُ) أَي: دُونَ الْحَلَالِ الدَّلَالُ أَوْ
نَحْوِهِ، (كَشْرِكَةِ غَيْرِهِ) أَي: الْمُحَرِّمِ (مَعَهُ)؛ بِأَنْ اشْتَرَكَ حَلَالٌ وَمُحَرِّمٌ

(١) قَوْلُهُ: (فَبَيْنَهُمَا) وَيَأْتِي: أَنَّ مَنْ دَفَعَ لِشَخْصٍ آلَةً قَتَلَ، فَقَتَلَ بِهَا
شَخْصًا: انْفَرَدَ الْقَاتِلُ بِالضَّمَانِ.

وَلَعَلَّ الْفَرْقَ: أَنَّ الْآدِمِيَّ لَمَّا كَانَ مِنْ شَأْنِهِ الدَّفْعُ عَنْ نَفْسِهِ، وَلَا يُقَدَّرُ
عَلَيْهِ إِلَّا بِمَزِيدِ قُوَّةٍ، قَوِيَّتِ الْمُبَاشَرَةُ، فَلَمْ يُلْحَقْ بِهَا السَّبَبُ، بِخِلَافِ
الصَّيْدِ، فَإِنَّ مِنْ شَأْنِهِ أَنْ لَا يَدْفَعَ عَنْ نَفْسِهِ، فَضَعُفَتِ الْمُبَاشَرَةُ، فَالْحَقُّ
بِهَا السَّبَبُ. (ع ن)^[١].

(٢) وَعِنْدَ مَالِكٍ: الْجَزَاءُ عَلَى الْقَاتِلِ دُونَ الدَّلَالِ. (خطه)^[٢].

(٣) قَوْلُهُ: (وَنَحْوُهُ)؛ بِأَنْ أَعَانَهُ. وَهُوَ عَطَفٌ عَلَى الْمَعْنَى، وَإِلَّا فَشَرُطُ
صِحَّةِ عَطْفِ الْأِسْمِ عَلَى الْفِعْلِ، وَعَكْسِيهِ: أَنْ يَكُونَ الْأِسْمُ يُشَبِّهُ
الْفِعْلَ. فـ«نَحْوُ» هُنَا عَطَفٌ عَلَى مَصْدَرٍ «مُتَصَيِّدٍ» مِنْ مَعْنَى «دَلَّ».
(خطه)^[٢].

[١] «حاشية المنتهى» (١٠٤/٢).

[٢] التعليق ليس في الأصل.

في قَتْلِ صَيْدٍ، فلا ضَمَانٌ عَلَى الْحَلَالِ؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ مَحَلًّا لَضَمَانِهِ. وَيُضَمَّنُهُ الْمَحْرَمُ كُلُّهُ؛ تَغْلِيًّا لِلْإِجَابِ، كَصَيْدٍ بَعْضُهُ بِالْحِلِّ، وَبَعْضُهُ بِالْحَرَمِ، وَكَشْرِكَةٍ نَحْوِ سَبْعٍ.

وإن سَبَقَ حَلَالٌ، أَوْ نَحْوُ سَبْعٍ إِلَى صَيْدٍ، فَجَرَحَهُ، ثُمَّ قَتَلَهُ الْمَحْرَمُ: فَعَلَيْهِ جَزَاؤُهُ مَجْزُوعًا. وَإِنْ جَرَحَهُ مُحْرِمٌ، ثُمَّ قَتَلَهُ حَلَالٌ: ضَمِنَ الْمَحْرِمُ أَرَشَ جَرْحِهِ فَقَطْ. وَإِنْ جَرَحَهُ مُحْرِمٌ، ثُمَّ قَتَلَهُ مُحْرِمٌ: فَعَلَى الْأَوَّلِ أَرَشُ جَرْحِهِ، وَعَلَى الثَّانِي تِمَّةُ الْجَزَاءِ.

(وَلَوْ دَلَّ حَلَالٌ حَلَالًا عَلَى صَيْدٍ بِالْحَرَمِ) فَقَتَلَهُ: (فَكَدَالَةَ مُحْرَمٍ مُحْرَمًا) فَالْجَزَاءُ بَيْنَهُمَا. نَصًّا.

(وإن نَصَبَ) حَلَالٌ (شَبَكَةً وَنَحْوَهَا) كَفَخٍّ، (ثُمَّ أَحْرَمَ، أَوْ أَحْرَمَ ثُمَّ حَفَرَ بئرًا بِحَقٍّ)، كَمَا لَوْ حَفَرَهَا فِي دَارِهِ، أَوْ لِلْمُسْلِمِينَ فِي طَرِيقٍ وَاسِعٍ، أَوْ بِمَوَاتٍ: (لَمْ يُضْمَنْ مَا حَصَلَ) مِنْ تَلَفِ صَيْدٍ (بَسْبِيهِ) أَيِ: نَصَبِ الشَّبَكَةِ وَنَحْوَهَا، وَحَفْرِ الْبئرِ؛ لَعَدَمَ تَعَدُّيهِ، (إِلَّا إِنْ تَحَيَّلَ) عَلَى الصَّيْدِ فِي الْإِحْرَامِ، بِنَصَبِ نَحْوِ الشَّبَكَةِ قَبْلَ إِحْرَامِهِ؛ لِيَأْخُذَهُ بَعْدَ تَحَلُّلِهِ مِنْهُ، فَيُضْمَنُ؛ عَقُوبَةً لَهُ بِضِدِّ قَصْدِهِ، كَنَصَبِ الْيَهُودِ الشَّبَكَ يَوْمَ الْجُمُعَةِ، وَأَخَذِهِمْ يَوْمَ الْأَحَدِ مَا سَقَطَ فِيهَا.

فإن حَفَرَ بئرًا بِغَيْرِ حَقٍّ، كَطَرِيقٍ ضَيِّقٍ: ضَمِنَ مَا تَلَفَ بِهِ مُطْلَقًا^(١)؛ لَتَعَدُّيهِ، كَتَلَفِ آدَمِيٍّ بِهَا.

(١) قوله: (مُطْلَقًا) سَوَاءٌ كَانَ صَيْدًا أَوْ غَيْرَهُ. (تقرير).

(وَحَرُمَ أَكْلُهُ) أي: المَحْرَمُ (مِنْ ذَلِكَ كُلِّهِ) أي: ما صَادَهُ، أو دَلَّ أو أَعَانَ عَلَيْهِ، أو أَشَارَ إِلَيْهِ، وَنَحَوَهُ؛ لِمَفْهُومِ حَدِيثِ أَبِي قَتَادَةَ. (وَكَذَا: مَا ذُبِحَ) لِلْمَحْرَمِ (أَوْ صِيدَ لِأَجَلِهِ) نَصًّا؛ لِحَدِيثِ «الصَّحِيحِينَ»^[١]: أَنَّ الصَّعْبَ بْنَ جَثَّامَةَ أَهْدَى لِلنَّبِيِّ ﷺ حِمَارًا وَحَشِييًا، فَرَدَّهُ عَلَيْهِ، فَلَمَّا رَأَى مَا فِي وَجْهِهِ، قَالَ: «إِنَّا لَمْ نَرُدَّهُ عَلَيْكَ، إِلَّا أَنَّا حُرْمٌ». وَكَذَا: مَا أُخِذَ مِنْ بَيْضِ الصَّيْدِ أَوْ لَبَنِهِ لِأَجَلِهِ. (وَيَلْزُمُهُ) أي: المَحْرَمُ (بِأَكْلِهِ) أي: مَا صِيدَ أَوْ ذُبِحَ لِأَجَلِهِ، (الْجَزَاءُ) أي: جَزَاءُ مَا أَكَلَهُ مِمَّا ذُبِحَ أَوْ صِيدَ لَهُ^(١)؛ لِأَنَّهُ إِتْلَافٌ، مُنِعَ مِنْهُ بِسَبَبِ الْإِحْرَامِ، أَشْبَهَ قَتْلَ الصَّيْدِ. وَمَا قَتَلَهُ الْمَحْرَمُ ثُمَّ أَكَلَهُ: ضَمِنَهُ لِقَتْلِهِ، لَا لِأَكْلِهِ. نَصًّا؛ لِأَنَّهُ مَيْتَةٌ، وَهِيَ لَا تُضْمَنُ. (وَمَا حَرَّمَ عَلَيْهِ) أي: الْمَحْرَمُ (لِدَلَالَةٍ) عَلَيْهِ، (أَوْ إِعَانَةٍ) عَلَيْهِ، (أَوْ

(١) فَإِنْ أَكَلَ بَعْضَهُ، ضَمِنَهُ بِمِثْلِهِ مِنَ اللَّحْمِ، مِنَ النَّعْمِ، كَضَمَانِ أَصْلِهِ. فَإِنْ كَانَ الْمَأْكُولُ بَعْضُهُ مِمَّا يَجِبُ فِيهِ بَدَنَةٌ، وَجَبَ بِأَكْلِهِ غُضُوءًا مِنْهُ غُضُوءًا مِنْهَا، وَكَذَا مَا يَجِبُ فِيهِ بَقَرَةٌ أَوْ شَاةٌ. وَفِي «الْإِقْنَاعِ»^[٢]: عَلَيْهِ الْجَزَاءُ إِنْ أَكَلَهُ، وَإِنْ أَكَلَ بَعْضَهُ، ضَمِنَهُ بِمِثْلِهِ مِنَ اللَّحْمِ؛ لِضَمَانِ أَصْلِهِ بِمِثْلِهِ مِنَ النَّعْمِ، وَلَا مَشَقَّةَ فِيهِ؛ لِجَوَازِ عُذُولِهِ إِلَى عَدْلِهِ مِنْ طَعَامٍ أَوْ صَوْمٍ. (خطه)^[٣].

[١] أخرجه البخاري (١٨٢٥)، ومسلم (٥٠/١١٩٣).

[٢] «الإقناع» (٥٧٩/١).

[٣] النقل عن «الإقناع» ليس في الأصل.

صَيْدٍ)، أو ذُبَحَ (له) أي: المَحْرَمُ: (لا يَحْرُمُ على مُحْرِمٍ غَيْرِهِ، ك) مَا لَا يَحْرُمُ عَلَى (حَلَالٍ)؛ لَمَا رَوَى مَالِكٌ، وَالشَّافِعِيُّ عَنْ عُثْمَانَ: أَنَّهُ أَتَى بِلَحْمِ صَيْدٍ، فَقَالَ لِأَصْحَابِهِ: كُلُوا. فَقَالُوا: أَلَا تَأْكُلُ؟! فَقَالَ: إِنِّي لَسْتُ كَهَيْئَتِكُمْ، إِنَّمَا صَيْدٌ لِأَجْلِي.

(وإن نَقَلَ) مُحْرِمٌ (بَيْضَ صَيْدٍ) سَلِيمًا، (فَفَسَدَ) بِنَقْلِهِ، وَلَوْ كَانَ بَاضَ عَلَى فِرَاشِهِ أَوْ مَتَاعِهِ، وَنَقَلَهُ بِرِفْقٍ: ضَمِنَهُ بِقِيَمَتِهِ مَكَانَهُ؛ لِتَلَفِهِ بِسَبَبِهِ.

(أَوْ أَتْلَفَ) مُحْرِمٌ بَيْضَ صَيْدٍ (غَيْرَ مَذْرٍ، وَ) غَيْرَ (مَا فِيهِ فَرْخٌ مَيِّتٌ): ضَمِنَهُ بِقِيَمَتِهِ مَكَانَهُ؛ لِإِتْلَافِهِ إِثَّاهُ. فَإِنْ كَانَ مَذْرًا، أَوْ فِيهِ فَرْخٌ مَيِّتٌ: فَلَا ضَمَانَ فِيهِ؛ لِأَنَّهُ لَا قِيَمَةَ لَهُ، (إِلَّا) مَا كَانَ (مِنْ بَيْضِ النَّعَامِ) فَيَضْمُنُهُ؛ (لِأَنَّهُ لِقَشْرِهِ قِيَمَةً) فَيَضْمُنُهُ بِهَا وَإِنْ فَسَدَ مَا فِيهِ.

(أَوْ حَلَبَ) مُحْرِمٌ (صَيْدًا) صَادَهُ فِي إِحْرَامِهِ، وَلَوْ بَعْدَ حِلِّهِ، أَوْ مُحِلٌّ مَا صَادَهُ بِالْحَرَمِ، وَلَوْ بَعْدَ إِخْرَاجِهِ إِلَى الْحِلِّ: (ضَمِنَهُ) أَي: الْحَلِيبَ (بِقِيَمَتِهِ) نَصًّا. (مَكَانَهُ) أَي: الْإِتْلَافَ.

أَمَّا الْبَيْضُ: فَلِقَوْلِ ابْنِ عَبَّاسٍ: فِي بَيْضِ النَّعَامِ قِيَمَتُهُ. وَلِأَنَّهُ لَا مِثْلَ لَهُ، فَوَجَبَتْ فِيهِ الْقِيَمَةُ. وَحَدِيثُ ابْنِ مَاجَهٍ^[١] عَنْ أَبِي هُرَيْرَةَ مَرْفُوعًا:

[١] أخرجه ابن ماجه (٣٠٨٦). وقال الألباني في «الإرواء» (١٠٣٠): ضعيف جدًا.

«في بَيْضِ النَّعَامِ ثَمَنُهُ». المرادُ قِيَمَتُهُ.

وأما اللَّبَنُ: فلائُهُ لا مِثْلَ لَهُ من بهيمةِ الأنعام، فكانَ فِيهِ قِيَمَتُهُ، يُفَعَّلُ بها كجزاءِ صَيْدٍ؛ لأنَّهُ لا مِثْلَ لَهُ.
وإن كَسَرَ بَيَضَةً، فخرَجَ مِنْهَا فَرْخٌ، وعاشَ: فلا شَيْءَ فِيهِ؛ لأنَّهُ لم يُتَلَفْ شَيْئًا.

(ولا يَمْلِكُ) مُحَرَّمٌ (صَيْدًا ابْتِدَاءً) أَي: مِلْكًا مُتَجَدِّدًا (بِغَيْرِ إِرْثٍ) فلا يَمْلِكُهُ بِشِرَاءٍ ولا هِبَةٍ وَنَحْوِهِمَا، ولو بَوَكِيلِهِ، أو بَنَصَبٍ أُحْبُولَةٍ قَبْلَ إِحْرَامِهِ، فوَقَعَ فِيهَا وهو مُحَرَّمٌ^(١)؛ لخبرِ الصَّعْبِ بنِ جَثَّامَةَ السَّابِقِ، ولأنَّ الصَّيْدَ لَيْسَ مُحَلًّا لَتَمَلُّكِ المَحْرَمِ؛ لِتَحْرِيمِهِ عَلَيْهِ كالخمر. وَيَمْلِكُهُ بِالْإِرْثِ؛ لأنَّهُ لا فَعَلَ مِنْهُ فِيهِ، فَيُشْبِهُ الاستِدَامَةَ.

وفي مَعْنَى الإِرْثِ: تَنْصِفُ الصَّدَاقَ وَسُقُوطُهُ.

وإن رُدَّ عَلَيْهِ بَعِيْبٍ أو خِيَارٍ: لَزِمَهُ إِرْسَالُهُ.

(فَلَوْ قَبَضَهُ) أَي: الصَّيْدَ مُحَرَّمٌ (هِبَةً، أو زَهْنًا، أو بِشِرَاءٍ: لَزِمَهُ رَدُّهُ) إِلَى مَنْ أَقْبَضَهُ إِيَّاهُ؛ لِفَسَادِ الْعَقْدِ، (وَعَلَيْهِ) أَي: قَابِضِهِ الْمُحَرَّمِ (إِنْ تَلَفَ) الصَّيْدُ (قَبْلَهُ) أَي: الرَّدُّ: (الْجَزَاءُ) لِمَسَاكِينِ الْحَرَمِ، (مَعَ قِيَمَتِهِ) لِمَالِكِهِ (فِي هِبَةٍ وَشِرَاءٍ)؛ لَوْجُودِ مُقْتَضَى الضَّمَانَيْنِ.

(١) ولا يَشْتَرِدُ الصَّيْدَ الَّذِي بَاعَهُ وهو حَلَالٌ، بِخِيَارٍ ولا عَيْبٍ فِي ثَمَنِهِ.

(خطه)^[١].

[١] التعليق من زيادات (ب).

وَعُلِمَ مِنْهُ: أَنَّهُ لَا يَضْمَنُهُ لِمَالِكِهِ فِي رَهْنٍ؛ لِأَنَّهُ لَا ضَمَانَ فِي صَحِيحِهِ. وَلِذَا^(١) قَالَ فِي «الرَّعَايَةِ»: لَا يَضْمَنُهُ لَهُ فِي الْهَبَةِ. وَإِنْ أَرْسَلَهُ وَلَمْ يَزِدَّهُ: ضَمِنَهُ لِمَالِكِهِ، وَلَا جَزَاءَ عَلَيْهِ. وَإِنْ رَدَّهُ لِرَبِّهِ: فَلَا شَيْءَ عَلَيْهِ مُطْلَقًا.

(وَإِنْ أَمْسَكَه) أَي: الصَّيْدَ (مُحْرِمًا) بِالْحَرَمِ أَوِ الْحِلِّ، (أَوْ) أَمْسَكَه (حَلَالًا بِالْحَرَمِ، فَذَبَحَهُ) الْمُحْرِمُ (وَلَوْ بَعْدَ حِلِّهِ) مِنْ إِحْرَامِهِ، (أَوْ) ذَبَحَهُ مُمَسِّكُهُ بِالْحَرَمِ، وَلَوْ بَعْدَ (إِخْرَاجِهِ مِنَ الْحَرَمِ) إِلَى الْحِلِّ: (ضَمِنَهُ)؛ لِأَنَّهُ تَلَفَ بِسَبَبِ كَانَ فِي إِحْرَامِهِ، أَوْ فِي الْحَرَمِ، كَمَا لَوْ جَزَحَهُ فَمَاتَ بَعْدَ حِلِّهِ، أَوْ بَعْدَ خُرُوجِهِ مِنَ الْحَرَمِ.

(وَكَانَ مَا) ذَبَحَ (لِغَيْرِ حَاجَةٍ أَكَلِهِ مَيْتَةً) نَصًّا، وَلَوْ لَصَوْلِهِ عَلَيْهِ؛ لِأَنَّهُ مُحْرَّمٌ عَلَيْهِ لِمَعْنَى فِيهِ لِحَقِّ اللَّهِ تَعَالَى، كَذَبِيحَةِ الْمَجُوسِيِّ، فَسَاوَاهُ فِيهِ، وَإِنْ خَالَفَهُ فِي غَيْرِهِ.

وَمَفْهُومُهُ: إِنْ كَانَ لِحَاجَةٍ أَكَلِهِ، فَمُذَكِّي؛ لِحِلِّ فِعْلِهِ. وَقَالَ فِي «الْفُرُوعِ» تَوْجِيهًا^(٢). وَقَالَ الْقَاضِي: مَيْتَةٌ.

(١) قَوْلُهُ: (وَلِذَا) أَي: وَلِأَجْلِ أَنْ مَا لَا ضَمَانَ فِي صَحِيحِهِ، لَا ضَمَانَ فِي فَاسِدِهِ، قَالَ فِي «الرَّعَايَةِ» .. إلخ. وَقَدْ صَرَّحَ بِهَذَا الْمُصَنِّفُ فِيمَا يَأْتِي. (ع)^[١].

(٢) قَوْلُهُ: (وَقَالَ فِي الْفُرُوعِ تَوْجِيهًا) نَصُّهُ: وَتَوَجَّهَ: حِلُّهُ لِكُلِّ أَحَدٍ.

(وإن ذبح مُحِلٌّ صَيْدَ حَرَمٍ: فَكَالْمُحَرِّمِ) فما لغير حاجةٍ أَكَلِهِ مَيْتَةً.
 (وإن كسرَ المُحَرِّمُ بَيْضَ صَيْدٍ: حَلٌّ لِمُحِلٍّ) أَكَلُهُ، كَلَبَنِ صَيْدٍ
 حَلَبَهُ مُحَرِّمٌ؛ لأنَّ حِلَّهُ لِلْمُحِلِّ لا يَتَوَقَّفُ على كسره ولا حلبٍ، ولا
 يُعْتَبَرُ فيهما أَهْلِيَّةُ فاعِلٍ، وكما لو كسره أو حلبه مَجُوسِيٌّ.
 وَعُلِمَ مِنْهُ: حُرْمَتُهُمَا على مُحَرِّمٍ، بِأَشْرَ الحَلَبِ والكَسْرِ أو لم
 يباشِرْهُمَا.

(وَمَنْ أَحْرَمَ وَبِمِلْكِهِ صَيْدٌ، لَمْ يَزُلْ) مُلْكُهُ عَنْهُ؛ لِقَوَّةِ الاستدامةِ.

قال في «الحاشية»: فَظَهَرَ لَكَ أَنَّ تَقْيِيدَهُ بِقَوْلِهِ: «لِغَيْرِ حَاجَةٍ أَكَلِهِ»
 على بَحْثِ «الفروع»، لَكِنْ في كَلَامِهِ الْآتِي تَبَعًا «لِلتَّنْقِيحِ»: أَنَّهُ مَيْتَةٌ
 فِي حَقِّ غَيْرِ الْمُضْطَرِّ الذَّابِحِ لَهُ، وَمُقْتَضَاهُ: أَنَّهُ مُذَكِّيٌّ فِي حَقِّ الذَّابِحِ!
 وَهُوَ مُخَالِفٌ لِكَلَامِ الْأَصْحَابِ، كَمَا يُعْلَمُ مِنَ «الْإِنْصَافِ» وَغَيْرِهِ،
 وَيَعْدُ جَدًّا أَنْ يَكُونَ مُذَكِّيٌّ فِي حَقِّ الذَّابِحِ، مَيْتَةً فِي حَقِّ غَيْرِهِ. انْتَهَى
 مُلَخَّصًا.

وَأَجَابَ الشَّيْخُ عُثْمَانُ: بِأَنَّ قَوْلَهُ: «مَيْتَةٌ»: كَمَيْتَةٍ، فِي التَّحْرِيمِ، لَا فِي
 النَّجَاسَةِ؛ بِقَرِينَةِ قَوْلِهِمْ: فَلَا يُبَاحُ.. إلخ. فَيَكُونُ طَاهِرًا فِي حَقِّ
 الْجَمِيعِ، مُبَاحًا فِي حَقِّ الْمُضْطَرِّ، لَا فِي حَقِّ غَيْرِهِ؛ لِأَنَّ التَّحْرِيمَ
 لِحُرْمَتِهِ، لَا لِنَجَاسَتِهِ^[١].

[١] انظر: «حاشية عثمان» (١٠٩/٢).

(ولا) تَزُولُ عَنْهُ (يَدُهُ الْحُكْمِيَّةُ)^(١) التي لا يُشَاهِدُهَا، كَبَيْتِهِ وَنَائِبِهِ
الْغَائِبِ عَنْهُ. (وَلَا يَضْمَنُهُ) أَي: الصَّيْدَ (مَعَهَا) أَي: يَدَهُ الْحُكْمِيَّةَ إِذَا
تَلَفَ؛ لِأَنَّهُ لَا يَلْزَمُهُ إِزَالَتُهَا، وَلَمْ يَوْجَدْ مِنْهُ سَبَبٌ فِي تَلَفِهِ. وَلَهُ التَّصَرُّفُ
فِيهِ بِنَحْوِ بَيْعٍ وَهَبَةٍ.

(وَمَنْ غَصَبَهُ) أَي: الصَّيْدَ، مِنْ يَدٍ مُحْرَمٍ حُكْمِيَّةً: (لَزِمَهُ رَدُّهُ)
إِلَيْهَا؛ لِاسْتِدَامَتِهَا عَلَيْهِ.

(وَمَنْ أَدْخَلَهُ) أَي: الصَّيْدَ، مِنْ مُحْرَمٍ أَوْ حَلَالٍ (الْحَرَمَ) الْمَكِّيَّ:
لَزِمَهُ إِرسَالُهُ.

(أَوْ أَحْرَمَ) رَبُّ صَيْدٍ (وَهُوَ بِيَدِهِ الْمُشَاهَدَةُ) كَخَيْمَتِهِ، أَوْ رَحْلِهِ،
أَوْ قَفْصٍ مَعَهُ، أَوْ حَبْلِ مَرْبُوطٍ بِهِ: (لَزِمَهُ إِزَالَتُهَا) أَي: الْيَدَ الْمُشَاهَدَةَ
عَنْهُ (بِإِرسَالِهِ) فِي مَوْضِعٍ يَمْتَنِعُ فِيهِ؛ لِئَلَّا يَكُونَ مُمَسِّكًا لَهُ وَهُوَ مُحْرَمٌ
عَلَيْهِ، كَحَالَةِ الْإِبْتِدَاءِ.

(وَمِلْكُهُ) أَي: الْمُحْرَمِ، عَلَى صَيْدٍ بِيَدِهِ: (بَاقٍ) عَلَيْهِ بَعْدَ إِرسَالِهِ؛
لَعَدَمِ مَا يُزِيلُهُ، (فِيَرُدُّهُ) أَي: الصَّيْدَ (آخِذُهُ) عَلَى مَالِكِهِ إِذَا حَلَّ،

(١) قوله: (أَي: الْحُكْمِيَّةُ) قال الخلوئي^[١]: المراد بالحكميَّة: أَنْ يَكُونَ
الصَّيْدُ لَا يُشَاهَدُهُ الْمُحْرَمُ، كَبَيْتِهِ وَنَائِبِهِ الْغَائِبِ عَنْهُ.
وَالْمَرَادُ بِالْمُشَاهَدَةِ: كَخَيْمَتِهِ وَرَحْلِهِ الْقَرِيبَيْنِ مِنْهُ، أَوْ فِي قَفْصٍ أَوْ حَبْلِ
هُمَا مَعَهُ.

(وَيُضْمَنُهُ قَاتِلُهُ) بِقِيَمَتِهِ لَهُ؛ لِبَقَاءِ مِلْكِهِ عَلَيْهِ. وَزَوَالُ الْيَدِ لَا يُزِيلُ الْمِلْكَ، كَالْغَصْبِ، وَالْعَارِيَّةِ.

(فَإِنْ لَمْ يَتِمَّ كُنْ) الْمَحْرَمُ، أَوْ مَنْ دَخَلَ الْحَرَمَ بِهِ، مِنْ إِرْسَالِ صَيْدٍ بِيَدِهِ؛ بِأَنْ نَفَرَهُ فَلَمْ يَذْهَبْ، (وَتَلَفَ) بغير فعله: (لَمْ يَضْمَنْهُ)؛ لِأَنَّهُ غَيْرُ مُفَرِّطٍ وَلَا مُتَعَدِّ. فَإِنْ تَمَكَّنَ مِنْ إِرْسَالِهِ، وَلَمْ يَفْعَلْ: ضَمِنَهُ بِالْجَزَاءِ. (و) إِنْ لَمْ يُرْسَلْهُ: فَ(لَا ضَمَانَ عَلَى مُرْسِلِهِ مِنْ يَدِهِ قَهْرًا)؛ لَزَوَالِ حُرْمَةِ يَدِهِ الْمَشَاهِدَةِ، وَلِأَنَّهُ مِنَ الْأَمْرِ بِالْمَعْرُوفِ.

فَإِنْ اسْتَمَرَّ مُمَسِّكًا لَهُ حَتَّى حُلَّ: فَمِلْكُهُ بَاقٍ؛ لِأَنَّهُ لَا يُزُولُ بِالْإِحْرَامِ.

(وَمَنْ قَتَلَ) وَهُوَ مُحْرِمٌ (صَيْدًا صَائِلًا) عَلَيْهِ (دَفْعًا عَنْ نَفْسِهِ^(١)): لَمْ يَحِلَّ، وَلَمْ يَضْمَنْهُ؛ لِأَنَّهُ التَّحَقَّقَ بِالْمُؤْذِيَّاتِ طَبْعًا، كَالْكَلْبِ الْعَقُورِ، وَكَالْأَدَمِيِّ الصَّائِلِ. وَسَوَاءٌ خَشِيَ مَعَهُ تَلَفًا أَوْ ضَرَرًا بِجَرَحِهِ، أَوْ إِتْلَافٍ مَالِهِ، أَوْ بَعْضِ حَيَوَاتَاتِهِ، أَوْ أَهْلِهِ.

(أَوْ) قَتَلَ صَيْدًا (بِتَخْلِيصِهِ مِنْ سَبْعِ، أَوْ شَبَكَةٍ لِيُطْلِقَهُ): لَمْ يَحِلَّ، وَلَمْ يَضْمَنْهُ؛ لِأَنَّهُ مَبَاحٌ لِحَاجَةِ الْحَيَوَانِ. (أَوْ قَطَعَ) مُحْرِمٌ (مِنْهُ) أَيِ: الصَّيْدِ (عُضْوًا مُتَاكِلاً) فَمَاتَ: (لَمْ يَحِلَّ، وَلَمْ يَضْمَنْهُ)؛ لِأَنَّهُ لِمُدَاوَاةِ

(١) قوله: (عَنْ نَفْسِهِ) ظَاهِرٌ كَلَامِهِ: أَنَّهُ لَوْ دَفَعَهُ عَنْ غَيْرِ نَفْسِهِ، مِمَّا يَجُوزُ لَهُ الدَّفْعُ عَنْهُ، أَنَّهُ يَضْمَنْهُ. وَلَيْسَ كَذَلِكَ، بَلْ هُوَ كَالصَّائِلِ. «تَقْرِيرٌ».

الحيوان، أشبه مُداوأة الوليّ محجّوره، وليس بمُتعمّد قتله، فلا تتناولهُ الآية.

(ولو أخذه) أي الصيّد الضّعيف مُحرم (لِلدَاوِيَةِ: فَوَدِيعَةُ) لا يَضْمَنُهُ بلا تَعَدٍّ ولا تَفْرِيطٍ؛ لما تقدّم.

(ولا تأثيرٍ لحَرَمٍ وإِحْرَامٍ في تحريم) حيوان (إنسيّ)، كَبْهِيمَةٍ أنعامٍ ودجاجٍ؛ لأنّه ليس بصيّدٍ، وقد كان عليه السّلام يذبح البُذْنَ في إحرامه في الحَرَمِ تَقَرُّبًا إلى الله تعالى، وقال: «أَفْضَلُ الْحَجِّ: الْعُجَّ وَالنَّجَّ»^[١]، أي: إِسَالَةُ الدِّمَاءِ بِالنَّحْرِ وَالدَّبْحِ.

(ولا) تأثيرٍ لحَرَمٍ وإِحْرَامٍ (في مُحَرَّمِ الْأَكْلِ) ككَلْبٍ، وخنزيرٍ، ونميرٍ، وأسدٍ، وذئبٍ، وفهدٍ، (إِلَّا الْمُتَوَلَّدَ) بين أهليٍّ ووحشيٍّ، أو بين مأْكُولٍ وَغَيْرِهِ، كسَمْعٍ، فيَحْرُمُ قتلُهُ في الإحرام وفي الحَرَمِ، تغليبًا للحظرِ، وَيَفِدِي.

(وَيَحْرُمُ بِإِحْرَامٍ)^(١)

(١) قوله: (ويَحْرُمُ بِإِحْرَامٍ .. إلخ) مَفْهُومُهُ: أَنَّهُ لَا يَحْرُمُ بغيرِ إِحْرَامٍ، كحَرَمٍ.

لكن في «مُغْنِي ذَوِي الْأَفْهَامِ»: أَنَّهُ يُكْرَهُ رَمِيُّهُ حَيًّا، وفي «الإِقْنَاعِ»: يَحْرُمُ رَمِيُّهُ مَقْتُولًا، وفي المسجِدِ. وَهُوَ مَحْمُولٌ عَلَى الْقَوْلِ بِنَجَاسَةِ

[١] أخرجه الترمذي (٨٢٧)، وابن ماجه (٢٩٢٤) من حديث أبي بكر الصديق. وحسنه الألباني في «الصحيحة» (١٥٠٠).

قَتْلُ قَمَلٍ^(١) وَصِبَانِهِ) من رأسِهِ، أو بَدَنِهِ، أو ثَوْبِهِ، (ولو بِرَمِيهِ)؛ لما فِيهِ من التَّرَفُّهِ بِإِزَالَتِهِ، أَشْبَهَ قَطْعَ الشَّعْرِ، (ولا جَزَاءَ فِيهِ) أَي: القَمَلِ؛ لِأَنَّهُ لَا قِيَمَةَ لَهُ، أَشْبَهَ الْبَرَاغِيثَ؛ وَلِأَنَّهُ لَيْسَ بِصَيْدٍ.

و(لا) يَحْرُمُ قَتْلُ (بَرَاغِيثٍ، وَقُرَادٍ، وَنَحْوَهُمَا) كَذَلِكُمْ، وَبَقٍ، وَبُعُوضٍ؛ لِأَنَّ ابْنَ عَمَرَ قَرَّدَ بَعِيرَهُ بِالشَّقِيَا، أَي: نَزَعَ الْقُرَادَ مِنْهُ، فَرَمَاهُ. وَهَذَا قَوْلُ ابْنِ عَبَّاسٍ.

(وَيُسَنُّ مُطْلَقًا)^(٢) أَي: فِي الْحِلِّ وَالْحَرَمِ، وَمَعَ وَجُودِ أَذَى وَدَوْنِهِ: قَتْلُ كُلِّ مُؤَذِّ غَيْرِ آدَمِيٍّ؛ لِحَدِيثِ عَائِشَةَ: أَمَرَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ بِقَتْلِ خَمْسِ فَوَاسِقَ فِي الْحَرَمِ: الْحِدَاةَ، وَالْغُرَابَ، وَالْفَأْرَةَ، وَالْعُقْرُبَ،

قِشْرَهُ، وَالصَّحِيحَ طَهَارَتُهُ، وَقَدْ صَرَّحَ «الإِقْنَاعُ» نَفْسُهُ أَنَّ لَهُ دَفَنَهُ فِيهِ. (ح ع)^[١].

(١) وعنه: يَجُوزُ قَتْلُ الْقَمَلِ، جَزَمَ بِهِ فِي «الْوَجِيزِ»، وَ«التَّصْحِيحِ»، وَغَيْرَهُمَا. (خَطَهُ)^[٢].

(٢) قوله: (وَيُسَنُّ... إلخ) انْظُرْ هَلْ بَيْنَ مَا هُنَا، وَبَيْنَ مَا يَأْتِي فِي «الصَّيْدِ» مِنْ وَجُوبِ قَتْلِ الْعُقُورِ، نَوْعٌ مُعَارَضَةٌ؟ أَوْ مَا هُنَا مَحْمُولٌ عَلَى مَا عَدَا الْعُقُورَ؟. قَالَه الْخُلُوتِيُّ^[٣].

[١] «حاشية عثمان» (١٠٨/٢).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

[٣] انظر: «حاشية الخلوتي» (٤٢٢/٦).

والكلب العقور. متفق عليه^[١]. وفي معناها: كُلُّ مُؤَذٍّ.
وَأَمَّا الْآدَمِيُّ غَيْرُ الْحَرَبِيِّ، فَلَا يَحِلُّ قَتْلُهُ إِلَّا بِأَحَدَى الثَّلَاثِ؛
لِلخَبَرِ^[٢].

(وبياح) لِمُحَرِّمٍ وَغَيْرِهِ، (لَا بِالْحَرَمِ: صَيْدٌ مَا يَعِيشُ فِي الْمَاءِ)
كَسَمَكٍ، (وَلَوْ عَاشَ فِي بَرٍّ أَيْضًا، كَسُلْحَفَةٍ وَسَرَطَانٍ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى:
﴿أَحِلَّ لَكُمْ صَيْدُ الْبَحْرِ وَطَعَامُهُ مَتَاعًا لَكُمْ﴾ [المائدة: ٩٦]. وَأَمَّا الْبَحْرُ
بِالْحَرَمِ: فَيَحْرُمُ صَيْدُهُ؛ لِأَنَّ التَّحْرِيمَ فِيهِ لِلْمَكَانِ، فَلَا فَرْقَ فِيهِ بَيْنَ صَيْدِ
الْبَرِّ وَالْبَحْرِ.

قال الشَّيْخُ عُثْمَانُ^[٣]: يُمَكِّنُ أَنْ يُقَالَ: قَوْلُهُ: «وَيُسَنُّ» بِمَعْنَى:
يُطَلَّبُ، وَذَلِكَ أَعْمَمٌ مِنْ أَنْ يَكُونَ الطَّلَبُ جَازِمًا، وَهُوَ الْوَاجِبُ، أَوْ غَيْرَ
جَازِمٍ، وَهُوَ الْمُسْنُونُ، فَيَكُونُ مِنْ بَابِ اسْتِعْمَالِ الْمُقَيَّدِ فِي الْمَطْلَقِ،
فَيَكُونُ مَجَازًا مُرْسَلًا صَادِقًا بِالْوَاجِبِ وَالْمُسْنُونِ. انْتَهَى.
وَبَعْدَ بَعْضِهِمْ مَا ذَكَرَهُ عُثْمَانُ، وَأَنَّ مَا ذَكَرَهُ الْخَلَوَتِيُّ هُوَ ظَاهِرٌ
كَلَامِهِمْ.

[١] أخرجه البخاري (١٨٢٩)، ومسلم (٦٦/١١٩٨).

[٢] يشير إلى حديث ابن مسعود مرفوعًا: «لا يحل دم امرئ مسلم، يشهد أن لا إله إلا الله، وأني رسول الله، إلا بإحدى ثلاث: النفس بالنفس، والثيب الزاني، والمارق من الدين التارك الجماعة». أخرجه البخاري (٦٨٧٨)، ومسلم (٢٥/١٦٧٦).

[٣] «حاشية عثمان» (٢٠٢/٥).

(وَطِيرُ الْمَاءِ: بَرِّيٌّ)؛ لَأَنَّهُ يَبْيِضُ وَيُفَرِّخُ فِي الْبَرِّ، فَيَحْرُمُ عَلَى مُحْرِمٍ صَيْدُهُ، وَفِيهِ الْجَزَاءُ.

(وَيُضْمَنُ جَرَادٌ^(١)) إِذَا أَتْلَفَهُ مُحْرِمٌ بِمَبَاشَرَةٍ أَوْ سَبَبٍ؛ لَأَنَّهُ بَرِّيٌّ يُشَاهَدُ طَيْرَانُهُ فِي الْبَرِّ، وَيُهْلِكُهُ الْمَاءُ إِذَا وَقَعَ فِيهِ، كَالْعَصَافِيرِ. (بِقِيَمَتِهِ)؛ لَأَنَّهُ غَيْرُ مِثْلِيٍّ، (وَلَوْ بِمَشْيٍ) مُحْرِمٍ (عَلَى) جَرَادٍ (مُفْتَرِشٍ بِطَرِيقٍ) وَإِنْ لَمْ يَكُنْ لَهُ طَرِيقٌ غَيْرُهُ؛ لَأَنَّهُ أَتْلَفَهُ لِمَنْفَعَةٍ نَفْسِهِ، أَشْبَهَ مَا لَوْ اضْطُرَّ إِلَيْهِ. (وَكَذَا: بَيَضُ طَيْرٍ أَتْلَفَ) مُحْرِمٌ (لِحَاجَةٍ مَشْيٍ) عَلَيْهِ، فَيُضْمَنُهُ.

(وَلِلمُحْرِمِ احْتِاجٌ إِلَى فِعْلِ مَحْظُورٍ^(٢): فِعْلُهُ وَيَفْعَدِي)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَمَنْ كَانَ مِنْكُمْ مَّرِيضًا أَوْ بِهِ أَذًى مِّن رَّأْسِهِ فَذَلِيلَةٌ﴾ [البقرة: ١٩٦] الْآيَةُ. وَحَدِيثُ كَعْبِ بْنِ عُجْرَةَ^[١]. وَأَلْحَقَ بِالْحَلْقِ بَاقِيَ الْمَحْظُورَاتِ. وَمَنْ بَدَنَهُ شَيْءٌ لَا يُحِبُّ أَنْ يَطَّلِعَ عَلَيْهِ أَحَدٌ: لَبَسَ وَفَدَى. نَصًّا.

(١) ذَكَرَ الْمَوْفِقُ ضَمَانَ الْجَرَادِ عَنْ أَكْثَرِ الْعُلَمَاءِ؛ لَأَنَّهُ طَيْرٌ فِي الْبَرِّ، يُتْلَفُهُ الْمَاءُ. وَعَنْ أَحْمَدَ: لَا يُضْمَنُ الْجَرَادُ؛ لِأَن كَعْبًا أَفْتَى بِأَخْذِهِ وَأَكْلِهِ، وَقَالَ: هُوَ مِنْ صَيْدِ الْبَحْرِ. (خطه)^[٢].

(٢) قَوْلُهُ: (احْتِاجٌ إِلَى فِعْلِ مَحْظُورٍ) أَي: غَيْرِ مُفْسِدٍ، بِخِلَافِ الْوَطْءِ، عَلَى مَا اسْتَظْهَرَهُ «م ص». (ح ع)^[٣].

[١] تقدم تخريجه (ص ٦).

[٢] التعليق ليس في الأصل. وأثر كعب: أخرجه أبو داود (١٨٥٥)، وضعفه الألباني.

[٣] «حاشية عثمان» (١٠٩/٢).

(وكذا: لو اضْطُرَّ، كَمَنْ بِالْحَرَمِ) إِذَا اضْطُرَّ (إِلَى ذَبْحِ صَيْدٍ): فَلَهُ ذَبْحُهُ وَأَكْلُهُ (وَهُوَ مَيْتَةٌ فِي حَقِّ غَيْرِهِ^(١))، فَلَا يُبَاحُ إِلَّا لِمَنْ يُبَاحُ لَهُ أَكْلُهَا) أَي: الْمَيْتَةُ؛ بَأَن يَكُونَ مُضْطَرًّا.

وَإِنْ رَمَى مُحِلٌّ صَيْدًا، ثُمَّ أَحْرَمَ قَبْلَ إِصَابَتِهِ: ضَمَنَهُ، لَا إِنْ رَمَاهُ مُحْرِمًا، ثُمَّ حَلَّ قَبْلَ إِصَابَتِهِ؛ اعْتِبَارًا بِحَالِ الْإِصَابَةِ فِيهِمَا.

(السَّابِعُ: عَقْدُ النِّكَاحِ) فَيُحْرَمُ، وَلَا يَصِحُّ مِنْ مُحْرِمٍ. فَلَوْ تَزَوَّجَ مُحْرِمٌ^(٢)، أَوْ زَوَّجَ، أَوْ كَانَ وَلِيًّا أَوْ وَكِيلاً فِيهِ، لَمْ يَصِحَّ. نَصًّا. تَعَمُّدُهُ

(١) قَوْلُهُ: (وَهُوَ مَيْتَةٌ فِي حَقِّ غَيْرِهِ) مُقْتَضَاهُ «كَالْإِقْنَاعِ»: أَنَّهُ يَصِيرُ طَاهِرًا مُبَاحًا فِي حَقِّ شَخْصٍ، نَجِسًا مُحْرَمًا فِي حَقِّ غَيْرِهِ. وَفِيهِ نَظَرٌ! قَالَهُ فِي «شرح الإقناع».

وَيُمْكِنُ أَنْ يُقَالَ: قَوْلُهُمْ: «وَهُوَ مَيْتَةٌ» مَعْنَاهُ: كَمَيْتَةٍ فِي التَّحْرِيمِ، لَا فِي النَّجَاسَةِ؛ بِقَرِينَةِ قَوْلِهِ: «فَلَا يُبَاحُ.. إلخ». فَيَكُونُ طَاهِرًا فِي حَقِّ الْجَمِيعِ؛ لِأَنَّهُ مُذَكَّى مُبَاحًا فِي حَقِّ الْمُضْطَرِّ، لَا فِي حَقِّ غَيْرِهِ؛ لِأَنَّ تَحْرِيمَهُ لِحُرْمَتِهِ، لَا لِنَجَاسَتِهِ. فَتَدَبَّرْ. (ع)^[١].

وَفِي «الغَايَةِ»: مَيْتَةٌ نَجِسٌ فِي حَقِّ غَيْرِهِ، لَا فِي حَقِّ نَفْسِهِ. (خَطُهُ)^[٢].
(٢) وَمَذْهَبُ أَبِي حَنِيفَةَ: جَوَازُ تَزْوُجِ الْمُحْرِمِ، وَهُوَ قَوْلُ ابْنِ عَبَّاسٍ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُمَا. (خَطُهُ)^[٣].

[١] «حاشية عثمان» (١٠٩/٢).

[٢] انظر: «غاية المنتهى» (٣٩٧/١)، والنقل عنه من زيادات (ب).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

أو لا؛ لحديث مسلم^[١] عن عثمان مرفوعاً: «لا يَنْكِحُ الْمُحْرِمُ، ولا يُنْكِحُ». ولمالك، والشافعي: أنَّ رجلاً تزوج امرأة وهو مُحْرِمٌ، فردَّ عمرُ نكاحه. وعن عليٍّ وزيدٍ معناه. رواهما أبو بكر النيسابوري، ولأنَّ الإِحْرَامَ يَمْنَعُ الوَطْءَ ودَوَاعِيَهُ، فَمَنْعَ عَقْدِ النِّكَاحِ، كَالْعِدَّةِ.

(إِلَّا فِي حَقِّ النَّبِيِّ ﷺ)^(١) فليسَ مَحْظُورًا؛ لحديث ابن عباس: تزوج النبي ﷺ مَيْمُونَةً وهو مُحْرِمٌ. متفقٌ عليه^[٢].

لكن رَوَى مُسْلِمٌ^[٣] عن يزيد بن الأصم، عن مَيْمُونَةَ: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ تَزَوَّجَهَا وهو حَلَالٌ. قال: وكانت خالتي وخالة ابن عباس. ولأبي داود^[٤]: وَتَزَوَّجَنِي وَنَحْنُ حَلَالَانِ بِسَرِفٍ^(٢). ولأحمد،

(١) قوله: (إِلَّا فِي حَقِّ النَّبِيِّ ﷺ) بِنَاءٌ عَلَى صِحَّةِ حَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ، مَعَ أَنَّ أَحْمَدَ قَالَ: هُوَ خَطَأً.

قال في «الفروع»^[٥]: ثُمَّ قِصَّةُ مَيْمُونَةَ مُخْتَلِفَةٌ، كَمَا سَبَقَ. ثُمَّ قَالَ: وَيُمْكِنُ الْجَمْعُ؛ بَأَنَّ ظَهَرَ تَزْوِيجِهَا وَهُوَ مُحْرِمٌ، أَوْ فَعَلَهُ خَاصًّا بِهِ. (خطه)^[٦].

(٢) (سَرِفٌ) كَكَتِفٍ: مَوْضِعٌ قُرْبَ التَّنْعِيمِ. «قاموس». (خطه)^[٧].

[١] أخرجه مسلم (١٤٠٩).

[٢] أخرجه البخاري (١٨٣٧)، ومسلم (٤٦/١٤١٠).

[٣] أخرجه مسلم (٤٨/١٤١١).

[٤] أخرجه أبو داود (١٨٤٣). وصححه الألباني في «صحيح أبي داود» (١٦١٦).

[٥] «الفروع» (٤٣٩/٥).

[٦] التعليق ليس في الأصل.

[٧] التعليق من زيادات (ب).

والترمذي^[١] وحسنه، عن أبي رافع: أَنَّ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ تَزَوَّجَ مَيْمُونَةَ حَلَالًا، وَبَنَى بِهَا حَلَالًا، وَكُنْتُ الرَّسُولَ بَيْنَهُمَا». قال ابن المسيب: إِنَّ ابْنَ عَبَّاسٍ أَوَهَلَ، أَوْ قَالَ: أَوْهَمَ. رواهما الشافعي، أي: سبقَ وَهْمُهُ إِلَى ذَلِكَ. وكذا نَقَلَ أَبُو الْحَارِثِ عَنْ أَحْمَدَ: أَنَّهُ خَطَأً.

ثُمَّ قِصَّةُ مَيْمُونَةَ، مُتَعَارِضَةٌ، وَحَدِيثُ عُثْمَانَ لَا مُعَارِضَ لَهُ. فَإِنْ ثَبَتَ فِعْلُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ، فَهُوَ خَاصٌّ بِهِ؛ جَمْعًا بَيْنَ الْأَخْبَارِ. (وَلَا فِدْيَةٌ فِيهِ)؛ لِأَنَّهُ عَقْدٌ فَاسِدٌ لِلْإِحْرَامِ، كَشِرَاءِ الصَّيْدِ. وَسَوَاءٌ كَانَ الْإِحْرَامُ صَحِيحًا أَوْ فَاسِدًا.

(وَتُعْتَبَرُ حَالَتُهُ) أي: الْعَقْدُ، لَا حَالَةٌ تَوْكِيلٍ. (فَلَوْ وَكَّلَ) مُحْرَمٌ (حَلَالًا: صَحَّ عَقْدُهُ) أي: الْوَكِيلُ (بَعْدَ حَلِّ مُوَكَّلِهِ)؛ لِأَنَّ كُلًّا مِنْهُمَا حَلَالٌ حَالِ الْعَقْدِ. (وَلَوْ وَكَّلَهُ) أي: الْحَلَالُ فِي عَقْدِهِ (حَلَالًا، فَأَحْرَمَ) مُوَكَّلٌ، (فَعَقْدُهُ) الْوَكِيلُ (حَالِ إِحْرَامِهِ) أي: الْمُوَكَّلِ: (لَمْ يَصِحَّ) الْعَقْدُ؛ لِلْخَبَرِ^[٢]. (وَلَمْ يَنْعَزِلْ وَكِيلُهُ) أي: الْحَلَالُ فِي الْعَقْدِ. (بِإِحْرَامِهِ) أي: الْمُوَكَّلِ، (فَإِذَا حَلَّ: عَقْدُهُ) وَكِيلُهُ؛ لَزَوَالِ الْمَانِعِ. (وَلَوْ) وَقَعَ الْعَقْدُ، ثُمَّ اخْتَلَفَ الزَّوْجَانِ: (فَقَالَ) الزَّوْجُ: (عَقْدٌ

[١] أخرجه أحمد (١٧٣/٤٥) (٢٧١٩٧)، والترمذي (٨٤١). وضعفه الألباني في

«الإرواء» (١٨٤٩).

[٢] تقدم تخريجه قريبًا.

قَبْلَ إِحْرَامِي) وَقَالَتِ الزَّوْجَةُ: بَعْدَهُ: (قَبْلَ) قَوْلُ الزَّوْجِ؛ لَدَعْوَاهُ صِحَّةَ الْعَقْدِ.

ثُمَّ إِنْ طَلَّقَ قَبْلَ الدُّخُولِ، وَكَانَ أَقْبَضَهَا نِصْفَ الصَّدَاقِ: فَلَا رَجُوعَ لَهُ بِهِ. وَإِنْ لَمْ يَكُنْ أَقْبَضَهَا: فَلَا طَلَبَ لَهَا بِهِ؛ لِتَضَمُّنِ دَعْوَاهَا أَنَّهَا لَا تَسْتَحِقُّهُ؛ لِفَسَادِ الْعَقْدِ.

(وَكَذَا: إِنْ عُكِّسَ^(١)) فَقَالَتْ: عُقِدَ قَبْلَ إِحْرَامِك. وَقَالَ: بَعْدَهُ: فَيُقْبَلُ قَوْلُهُ أَيْضًا؛ لِأَنَّهُ يَمْلِكُ فَسْخَهُ، فَيُقْبَلُ إِقْرَارُهُ بِهِ.

(لَكِنْ يَلْزَمُهُ نِصْفُ الْمَهْرِ) فِي الثَّانِيَةِ؛ لِأَنَّ إِقْرَارَهُ عَلَيْهَا غَيْرُ مَقْبُولٍ.

(وَيَصِحُّ) النِّكَاحُ (مَعَ جَهْلِهِمَا) أَيِ: الزَّوْجَيْنِ (وَقُوعَهُ)؛ بِأَنَّ

جَهْلًا: هَلْ وَقَعَ حَالِ إِحْرَامٍ أَحَدِهِمَا، أَوْ إِحْلَالِهِمَا؟ لِأَنَّ الظَّاهَرَ مِنْ عُقُودِ الْمُسْلِمِينَ الصَّحَّةُ.

(و) إِنْ قَالَ الزَّوْجُ: (تَزَوَّجْتُكَ وَقَدْ حَلَلْتِ). وَقَالَتْ: (بَل) وَأَنَا

(مُحَرِّمَةٌ: صُدِّقَ) الزَّوْجُ؛ لِمَا تَقَدَّمَ.

(١) وَهَلْ يَلْزَمُهُ تَطْلِيقُهَا، أَوْ يُقَالُ: إِنْ حُكِمَ الْحَاكِمُ بِالْفُرْقَةِ يَقُومُ مَقَامَ الطَّلَاقِ؟ تَوَقَّفَ فِيهِ «م ص»، ثُمَّ اسْتَظْهَرَ الزُّوْمُ؛ قِيَاسًا عَلَى مَسْأَلَةٍ تَأْتِي فِي «الْوَكَالَةِ»؛ وَهِيَ: مَا إِذَا وَكَّلَهُ أَنْ يَتَزَوَّجَ لَهُ امْرَأَةً، فَفَعَلَ، ثُمَّ أَنْكَرَ الْوَكَالَةَ مِنْ أَصْلِهَا، مِنْ أَنَّهُ يَلْزَمُهُ الطَّلَاقُ، بَلْ هَذِهِ آكَدُ. (م خ)^[١].

(وَتُصَدَّقُ هِيَ فِي نَظِيرَتِهَا فِي الْعِدَّةِ)؛ بَأَن قَالِ الزَّوْجُ: تَزَوَّجْتُكَ
بَعْدَ انْقِضَاءِ عِدَّتِكَ. وَقَالَتْ: بَلْ قَبْلَهُ. وَلَمْ تُمَكِّنْهُ مِنْ نَفْسِهَا: فَقَوْلُهَا؛
لَأَنَّهَا مُؤْتَمَنَةٌ عَلَى نَفْسِهَا^(١).

(وَمَتَى أَحْرَمَ الْإِمَامُ الْأَعْظَمُ، أَوْ نَائِيَّهُ: امْتَنَعَتْ مُبَاشَرَتُهُ) أَيِ:
الْمُحْرِمِ مِنْهُمَا، (لَهُ) أَيِ: لِلنِّكَاحِ؛ لِلخَبَرِ^[١]. فَلَا يَعْقِدُهُ لِنَفْسِهِ، وَلَا
بِوَلَايَةِ عَامَّةٍ. وَ(لَا) تَمْتَنِعُ مُبَاشَرَةً (نُؤَابِهِ) لِلنِّكَاحِ بِأَحْرَامِهِ (بِالْوَلَايَةِ
الْعَامَّةِ^(٢))، فَلَهُمْ إِذَا كَانُوا حَلَالًا تَزْوِيجُ مَنْ لَا وَلِيَّ لَهَا؛ لِأَنَّ الْمَنْعَ مِنْهُ
فِيهِ حَرَجٌ، بِخِلَافِ نَائِيهِ فِي تَزْوِيجِ نَحْوِ ابْنَتِهِ، فَلَيْسَ لَهُ عَقْدُهُ بَعْدَ
إِحْرَامِهِ حَتَّى يَحِلَّ. وَأَمَّا تَزْوِيجُ نُؤَابِهِ لِنَحْوِ بَنَاتِهِمْ وَأَخَوَاتِهِمْ إِذَا كَانُوا
حَلَالًا: فَصَحِيحٌ؛ لِأَنَّهُ لَا نِيَابَةَ لَهُمْ عَنْهُ فِيهِ.

(١) وَإِنْ مَكَّنْتَهُ مِنْ نَفْسِهَا، ثُمَّ ادَّعَتْ أَنَّهُ عَقَدَ عَلَيْهَا حَائِضًا، أَيِ: لَمْ تَنْقُضِ
الْعِدَّةَ، قُبِلَ قَوْلُهَا.

وَلَا يُقَالُ: الْأَصْلُ فِي الْعُقُودِ الصَّحَّةُ؛ لِأَنَّهَا مُؤْتَمَنَةٌ عَلَى نَفْسِهَا، وَلَا
يُعْلَمُ انْقِضَاءُ عِدَّتِهَا إِلَّا مِنْهَا.

وَيَنْبَغِي أَنْ يُفَرَّقَ بَيْنَ التَّضْرِيحِ بِهَا وَالتَّعْرِيزِ، وَبَيْنَ زَوْجِهَا إِذَا كَانَتْ
تُبَاحُ بِعَقْدٍ أَوْ رَجْعَةٍ، وَغَيْرِهِ. (ابن نصر الله - كافي).

(٢) وَلَأَنَّ نُؤَابَهُ لَيْسُوا وَكَلَاءَ عَنْهُ. (خطه)^[٢].

[١] تقدم تخريجه (ص ٣٩).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

(وَتُكْرَهُ خِطْبَةُ مُحَرِّمٍ) بِكَسْرِ الْخَاءِ، أَي: أَنْ يَخْطُبَ امْرَأَةً، أَوْ يَخْطُبَ حَلَالٌ مُحَرِّمَةً؛ لِحَدِيثِ عَثْمَانَ مَرْفُوعًا: «لَا يَنْكِحُ الْمُحَرِّمُ، وَلَا يُنْكَحُ، وَلَا يَخْطُبُ»^[١].

(ك) مَا يُكْرَهُ لَهُ (خِطْبَةُ عَقْدِهِ) أَي: النِّكَاحِ، وَتَأْتِي؛ لَدُخُولِهَا فِي عُمُومِ: «وَلَا يَخْطُبُ».

(و) كَمَا يُكْرَهُ لَهُ (حُضُورُهُ، وَشَهَادَتُهُ فِيهِ) أَي: النِّكَاحِ بَيْنَ حَلَائِلَيْنِ. نَقَلَ حَنْبَلٌ: لَا يَخْطُبُ. قَالَ: مَعْنَاهُ: لَا يَشْهَدُ النِّكَاحَ.

(وَلَا) تُكْرَهُ (رَجْعَتُهُ) أَي: الْمُحَرِّمِ، لِمُطَلَّقَتِهِ الرَّجْعِيَّةِ؛ لِأَنَّهَا إِمْسَاكٌ، وَلِأَنَّ الرَّجْعِيَّةَ مُبَاحَةٌ قَبْلَ الرَّجْعَةِ، فَلَا إِحْلَالَ^(١)، وَكَالتَّكْفِيرِ لِلْمُظَاهَرِ.

(و) لَا (شِرَاءُ أَمَةٍ لَوَطْءٍ)؛ لِأَنَّ الشِّرَاءَ وَقَعَ عَلَى عَيْنِهَا، وَهِيَ تُرَادُّ لِلَوَطْءِ وَغَيْرِهِ، وَلِذَلِكَ صَحَّ شِرَاءُ نَحْوِ الْمَجُوسِيَّةِ، بِخِلَافِ عَقْدِ النِّكَاحِ، فَإِنَّهُ عَلَى مَنْفَعَةِ الْبُضْعِ خَاصَّةً، وَلِذَلِكَ لَمْ يَصَحَّ نِكَاحُ نَحْوِ مَجُوسِيَّةٍ.

(١) وَيَجُوزُ أَيْضًا كَالرَّجْعَةِ: اخْتِيَارُ مَنْ أَسْلَمَ عَلَى أَكْثَرِ مِنْ أَرْبَعٍ أَرْبَعًا^[٢] مِنْهُمْ؛ لِأَنَّ ذَلِكَ إِمْسَاكٌ لَا تَحْلِيلٌ. (خطه)^[٣].

[١] تقدم تخريجه (ص ٣٩).

[٢] سقطت: «أربعاً» من (أ).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

(الثَّامِنُ: وَطْءٌ يُوجِبُ الْغُسْلَ) وهو: تَغْيِيبُ حَشْفَةِ أَصْلِيَّةٍ فِي فَرْجِ أَصْلِيٍّ، قُبْلًا كَانَ أَوْ دُبْرًا، مِنْ أَدَمِيٍّ أَوْ غَيْرِهِ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَمَنْ فَرَضَ فِيهِكَ الْحَجَّ فَلَا رَفَثَ﴾ [البقرة: ١٩٧]. قَالَ ابْنُ عَبَّاسٍ: هُوَ الْجِمَاعُ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿أُحِلَّ لَكُمْ لَيْلَةَ الصِّيَامِ الرَّفَثُ إِلَى نِسَائِكُمْ﴾ [البقرة: ١٨٧].

(وَهُوَ) أَي: الْوَطْءُ (يُفْسِدُ النَّسْكَ قَبْلَ تَحَلُّلٍ أَوَّلٍ) حَكَاهُ ابْنُ الْمُنْذِرِ إِجْمَاعًا، وَلَوْ بَعْدَ وَقُوفٍ^(١). نَصًّا؛ لِأَنَّ بَعْضَ الصَّحَابَةِ قَضَوْا بِفَسَادِ الْحَجِّ، وَلَمْ يَسْتَفْصِلُوا. وَحَدِيثُ: «مَنْ وَقَفَ بِعَرَفَةَ، فَقَدْ تَمَّ حَجُّهُ»^[١] أَي: قَارَبَهُ وَأَمِنَ فَوَاتَهُ. وَلَا فَرْقَ بَيْنَ عَامِدٍ وَنَاسٍ، وَجَاهِلٍ وَعَالِمٍ، وَمُكْرِهِ وَغَيْرِهِ^(٢)؛ لَمَا تَقَدَّمَ.

- (١) وَمَذْهَبُ أَبِي حَنِيفَةَ: لَا يَفْسُدُ بِالْوَطْءِ بَعْدَ الْوُقُوفِ بِعَرَفَةَ. (خَطُّهُ)^[٢].
(٢) وَعَنْ أَحْمَدَ: لَا يَفْسُدُ نُسْكَ الْجَاهِلِ، وَالتَّاسِي، وَالمُكْرِهِ، وَنَحْوِهِ. اخْتَارَهُ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ، وَهُوَ جَدِيدُ قَوْلِي الشَّافِعِيِّ. وَوَجَّهَهُ فِي «الْفُرُوعِ»، وَرَدَّ مَا احْتَجَّ بِهِ الْأَصْحَابُ. (خَطُّهُ)^[٣].

[١] أَخْرَجَهُ أَبُو دَاوُدَ (١٩٥٠)، وَالتِّرْمِذِيُّ (٨٩١)، وَابْنُ مَاجَهَ (٣٠١٦)، وَالنَّسَائِيُّ

(٣٠٣٩) مِنْ حَدِيثِ عُرْوَةَ بْنِ مَضْرُسٍ، بِنَحْوِهِ. وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الإِرْوَاءِ» (١٠٦٦).

[٢] التَّعْلِيقُ لَيْسَ فِي الْأَصْلِ.

[٣] التَّعْلِيقُ لَيْسَ فِي الْأَصْلِ.

(وَعَلَيْهِمَا) أي: الواطئ والموطوءة: (المُضِيّ فِي فَاسِدِهِ^(١)) أي: النُّسْكُ، وَلَا يَخْرُجُ مِنْهُ بِالْوَطْءِ، رُوي عَنْ عُمَرَ، وَعَلِيٍّ، وَأَبِي هُرَيْرَةَ، وَابْنِ عَبَّاسٍ. وَحُكْمُهُ كَالْإِحْرَامِ الصَّحِيحِ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَأَتِمُّوا الْحَجَّ وَالْعُمْرَةَ لِلَّهِ﴾ [البقرة: ١٩٦]. وَرُوي مَرْفُوعًا: أَمُرُ الْمَجَامِعِ بِذَلِكَ. وَلَأَنَّهُ مَعْنَى يَجِبُ بِهِ الْقَضَاءُ، فَلَمْ يَخْرُجْ بِهِ مِنْهُ، كَالْفَوَاتِ.

فَيَفْعَلُ بَعْدَ الْإِفْسَادِ كَمَا كَانَ يَفْعَلُ قَبْلَهُ مِنْ وَقُوفٍ وَغَيْرِهِ، وَيَجْتَنِبُ مَا يَجْتَنِبُهُ قَبْلَهُ مِنْ وَطْءٍ وَغَيْرِهِ، وَيَفْدِي لِمَحْظُورٍ فَعَلَهُ بَعْدَهُ. (وَيَقْضِي) مَنْ فَسَدَ نُسْكُهُ بِالْوَطْءِ، كَبِيرًا كَانَ أَوْ صَغِيرًا. نَصًّا. وَاطِئًا أَوْ مَوْطُوءًا، فَرَضًا كَانَ الَّذِي أَفْسَدَهُ أَوْ نَفَلًا.

(فَوْرًا)؛ لِقَوْلِ ابْنِ عُمَرَ: فَإِذَا أَدْرَكْتَ قَابِلًا، حُجَّ وَأَهْدِ. وَعَنْ ابْنِ عَبَّاسٍ مِثْلُهُ، وَعَبْدُ اللَّهِ بْنِ عَمْرٍو مِثْلُهُ. رَوَاهُ الدَّارِقُطْنِيُّ وَالْأَثَرُمُ، وَزَادَ: وَحُلًّا إِذَا حَلُّوا، فَإِذَا كَانَ الْعَامُ الْمَقْبِلُ، فَاحْجُجْ أَنْتَ وَامْرَأَتُكَ، وَأَهْدِيَا هَدِيًّا^(٢)، فَإِنْ لَمْ تَجِدَا، فَصُومَا ثَلَاثَةَ أَيَّامٍ فِي الْحَجِّ وَسَبْعَةَ أَيَّامٍ إِذَا رَجَعْتُمَا.

(١) قوله: (وَعَلَيْهِمَا الْمُضِيّ فِي فَاسِدِهِ) وقال مالك: يَجْعَلُ الْحَجَّ عُمْرَةً، وَلَا يُقِيمُ عَلَى حَجَّةٍ فَاسِدَةٍ. وَعِنْدَ دَاوُدَ: يَخْرُجُ بِالْإِفْسَادِ مِنَ الْحَجِّ وَالْعُمْرَةِ. (خطه)^[١].

(٢) قوله: (وَأَهْدِيَا هَدِيًّا) قَالَ بِهِ الشَّافِعِيُّ، فَلَمْ يُوجِبْ عَلَيْهِمَا إِلَّا هَدِيًّا

(إِنْ كَانَ) الْمُفْسِدُ نُسَكُهُ (مُكَلَّفًا)؛ لَأَنَّهُ لَا عُذْرَ لَهُ فِي التَّأْخِيرِ.
(وَالْأَيُّ) يَكُنْ مُكَلَّفًا، بَلْ بَلَغَ بَعْدَ انْقِضَاءِ الْحُجَّةِ الْفَاسِدَةِ: (قَضَى بَعْدَ
حُجَّةِ الْإِسْلَامِ فَوْرًا)؛ لَزَوَالِ عُذْرِهِ.

وَيُحْرِمُ مَنْ أَفْسَدَ نُسَكُهُ فِي الْقَضَاءِ، (مِنْ حَيْثُ أَحْرَمَ أَوَّلًا) بِمَا
فَسَدَ (إِنْ كَانَ) إِحْرَامُهُ بِهِ (قَبْلَ مِيقَاتٍ)؛ لِأَنَّ الْقَضَاءَ يَحْكِي الْأَدَاءَ،
وَلِأَنَّ دُخُولَهُ فِي النَّسَكِ سَبَبٌ لَوْجُوبِهِ، فَيَتَعَلَّقُ بِمَوْضِعِ الْإِجَابِ،
كَالتَّنْذِرِ، (وَالْأَيُّ) يَكُنْ أَحْرَمَ بِمَا فَسَدَ قَبْلَ مِيقَاتٍ، بَلْ أَحْرَمَ مِنْهُ، أَوْ دُونَهُ
إِلَى مَكَّةَ: (ف) لِأَنَّهُ يُحْرِمُ (مِنْهُ) أَيُّ: الْمِيقَاتِ؛ لَأَنَّهُ لَا يَجُوزُ مَجَاوَزَتُهُ
بِلا إِحْرَامٍ.

(وَمَنْ أَفْسَدَ الْقَضَاءَ) فَوُطِئَ فِيهِ قَبْلَ التَّحَلُّلِ الْأَوَّلِ: (قَضَى
الْوَاجِبَ) الَّذِي عَلَيْهِ يَافْسَادُ الْأَوَّلِ، وَ(لَا) يَقْضِي (الْقَضَاءَ)، كَقَضَاءِ
صَلَاةٍ أَوْ صَوْمٍ أَفْسَدَهُ، وَلِأَنَّ الْوَاجِبَ لَا يَزْدَادُ بِفَوَاتِهِ، بَلْ يَبْقَى عَلَى مَا
كَانَ عَلَيْهِ.

(وَنَفَقَةُ قَضَاءٍ) نُسَكِ (مُطَاوَعَةٍ) عَلَى وَطءٍ: (عَلَيْهَا)؛ لَقَوْلِ ابْنِ
عَمَرَ: وَأَهْدِيَا هَذِيًّا. أَضَافَ الْفِعْلَ إِلَيْهِمَا. وَقَوْلِ ابْنِ عَبَّاسٍ: أَهْدِ نَاقَةً،
وَلْتَهْدِ نَاقَةً. وَلِإِفْسَادِهِمَا نُسَكَهَا بِمُطَاوَعَتِهَا، أَشَبَّهَتِ الرَّجُلَ.

وَاحِدًا، وَهُوَ رَوَايَةٌ عَنْ أَحْمَدَ. (خطه) [١].

(و) نَفَقَةُ قَضَاءِ نُسْكِ (مُكْرَهَةٍ: عَلَى مُكْرِهِ^(١)) وَلَوْ طَلَّقَهَا؛ لِإِفْسَادِهِ نُسْكَهَا، كَنَفَقَةِ نُسْكِه.

وَقِيَاسُهُ: لَوْ اسْتَدَخَلَتْ ذَكَرَ نَائِمٍ، فَعَلَيْهَا نَفَقَةُ قَضَائِهِ.

(وَسُنَّ تَفَرُّقُهُمَا) أَي: وَاطِيٍّ وَمَوْطُوءَةٍ (فِي قَضَاءٍ، مِنْ مَوْضِعٍ وَطِيٍّ، فَلَا يَرْكَبُ مَعَهَا فِي مَحْمِلٍ، وَلَا يَنْزِلُ مَعَهَا فِي فُسْطَاطٍ) أَي: بَيْتٍ شَعْرٍ. (و) لَا (نَحْوَهُ) كَخَيْمَةٍ^(٢)، (إِلَى أَنْ يَحِلَّ) مِنْ إِحْرَامٍ^(٣)

(١) قَوْلُهُ: (وَمُكْرَهَةٍ عَلَى مُكْرِهِ) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[١]: وَلَوْ طَلَّقَهَا، نَقَلَ الْأَثَرُ: عَلَى الزَّوْجِ حَمْلُهَا، وَلَوْ طَلَّقَهَا وَتَزَوَّجَتْ بغيرِهِ، وَيُجِبُ الزَّوْجُ الثَّانِي عَلَى إِرسَالِهَا إِنْ امْتَنَعَ.

ثُمَّ قَالَ: وَظَاهِرُ كَلَامِ الْمُصَنِّفِ: أَنَّ زَوْجَهَا الَّذِي وَطَّئَهَا يَجُوزُ وَيَصْلُحُ أَنْ يَكُونَ^[٢] مَحْرَمًا لَهَا فِي حَبَّةِ الْقَضَاءِ، وَهُوَ صَحِيحٌ، وَهُوَ ظَاهِرُ كَلَامِ الْأَصْحَابِ. قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»، وَقَدْ ذَكَرَ الْمُصَنِّفُ، وَالشَّيْخُ، وَابْنُ مُنْجَا فِي «شَرْحِهِ»: يَكُونُ بِقُرْبِهَا لِإِيرَاعِي أَحْوَالِهَا؛ لِأَنَّهُ مَحْرَمُهَا. وَنَقَلَ ابْنُ الْحَكَمِ: يُعْتَبَرُ أَنْ يَكُونَ مَعَهَا مَحْرَمٌ غَيْرُ الزَّوْجِ. قُلْتُ: فَيُعَايَا بِهَا. (خَطَهُ)^[٣].

(٢) قَالَ أَحْمَدُ: يَتَفَرَّقَانِ فِي الْمَحْمِلِ، وَالتَّزْوِيلِ، وَالْفُسْطَاطِ. (خَطَهُ)^[٤].

(٣) وَعِلْمٌ مِنْهُ: أَنَّ الْوَاطِيَّ يَصْلُحُ مَحْرَمًا لَهَا فِي حَبَّةِ الْقَضَاءِ. وَنَقَلَ ابْنُ

[١] «الْإِنْصَافِ» (٣٣٩/٨).

[٢] سَقَطَتْ: «أَنْ يَكُونَ» مِنْ (أ).

[٣] التَّعْلِيقُ لَيْسَ فِي الْأَصْلِ.

[٤] التَّعْلِيقُ لَيْسَ فِي الْأَصْلِ.

القَضَاءِ؛ لحديث ابن وهبٍ بإسناده عن سَعِيدِ بْنِ الْمُسَيَّبِ: أَنَّ رَجُلًا جَامَعَ امْرَأَتَهُ وَهُمَا مُحْرِمَانِ، فَسَأَلَ النَّبِيَّ ﷺ فَقَالَ لَهُمَا: «أَتَمَّا حَجَّكُمَا، ثُمَّ ارْجِعَا، وَعَلَيْكُمَا حَجَّةٌ أُخْرَى مِنْ قَابِلٍ، حَتَّى إِذَا كُنْتُمَا فِي الْمَكَانِ الَّذِي أَصَبْتُمَا، فَأَحْرِمَا، وَتَفَرَّقَا، وَلَا يُؤَاكِلُ أَحَدُكُمَا مِنْكُمَا صَاحِبَهُ، ثُمَّ أَتَمَّا مَنَاسِكَكُمَا، وَأَهْدِيَا»^[١]. وَرَوَى سَعِيدٌ، وَالْأَثَرُ، عَنْ عُمَرَ، وَابْنِ عَبَّاسٍ نَحْوَهُ.

(و) الْوُطْءُ (بَعْدَهُ) أَي: التَّحْلِيلُ الْأَوَّلِ: (لَا يُفْسِدُ) نُشْكُهُ؛ لِقَوْلِ ابْنِ عَبَّاسٍ فِي رَجُلٍ أَصَابَ أَهْلَهُ قَبْلَ أَنْ يُفِيضَ يَوْمَ النَّحْرِ: يَنْحَرَانِ جُزُورًا بَيْنَهُمَا، وَلَيْسَ عَلَيْهِ حَجٌّ مِنْ قَابِلٍ. رَوَاهُ مَالِكٌ، وَلَا يُعْرَفُ لَهُ مُخَالَفٌ مِنَ الصَّحَابَةِ.

(وَعَلَيْهِ) أَي: الْوَاطِئُ بَعْدَ تَحْلِيلِ أَوَّلٍ: (شَاءَ)؛ لِفَسَادِ إِحْرَامِهِ. (و) عَلَيْهِ: (الْمُضِيُّ لِلْحِلِّ، فَيُحْرِمُ) مِنْهُ^(١)؛ لِيَجْمَعَ فِي إِحْرَامِهِ بَيْنَ الْحِلِّ

الْحَكْمِ: لَا. فَيُعَايَا بِهَا. (ع)^[٢].

(١) قَوْلُهُ: (وَعَلَيْهِ الْمُضِيُّ لِلْحِلِّ، فَيُحْرِمُ مِنْهُ) وَقَالَ الشَّافِعِيُّ: لَا يَلْزَمُهُ إِحْرَامٌ؛ لِأَنَّهُ إِحْرَامٌ لَمْ يَفْسُدْ جَمِيعُهُ، فَلَمْ يَفْسُدْ بَعْضُهُ. (خَطُهُ)^[٣].

[١] أخرجه ابن وهب في «مصنفه» - كما في «نصب الراية» (١٢٥/٣)، و«الدراية في تخريج أحاديث الهداية» (٤٠/٢) (٥٠٤).

[٢] «حاشية عثمان» (١١٢/٢).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

والْحَرَمِ، (لِيَطُوفَ) لِلزِّيَارَةِ (مُحَرِّمًا^(١))؛ لِأَنَّ الْحَجَّ لَا يَتِمُّ إِلَّا بِهِ؛ لِأَنَّهُ رُكْنُهُ، ثُمَّ يَسْعَى إِنْ لَمْ يَكُنْ سَعَى قَبْلَ لِحْجِهِ، وَتَحَلَّلَ^(٢).
(وَعُمْرَةً) وَطِئَ فِيهَا: (كَحَجٍّ) فِيمَا سَبَقَ تَفْصِيلُهُ. (فَيَفْسِدُهَا)

(١) قوله: (لِيَطُوفَ مُحَرِّمًا... إلخ) أي: لِلزِّيَارَةِ. ومُقْتَضَاهُ: أَنَّهُ لَوْ كَانَ طَافَ قَبْلَ الْوُطْءِ، لَا إِحْرَامَ عَلَيْهِ. وَجَزَمَ بِهِ فِي «الْمَغْنِيِّ» وَ«الشرح». وَنَقَلَ فِي «الْفُرُوعِ» عَنْ ظَاهِرِ كَلَامِ جَمَاعَةٍ: أَنَّهُ لَا بَدَّ مِنَ الْإِحْرَامِ مُطْلَقًا؛ لِبَقَائِهِ بَعْدَ التَّحَلُّلِ الْأَوَّلِ، فَيَفْسُدُ بِالْوُطْءِ، أَيْ: يَفْسُدُ مَا بَقِيَ مِنَ الْإِحْرَامِ. لَا أَنَّهُ يَفْسُدُ مِنْ أَصْلِهِ، وَإِلَّا لَفَسَدَ حُجُّهُ. فَلَا بَدَّ عَلَى ظَاهِرِ كَلَامِ تِلْكَ الْجَمَاعَةِ مِنْ تَجْدِيدِ الْإِحْرَامِ، سِوَاءِ طَافَ لِلزِّيَارَةِ أَمْ لَا؛ لِيُؤَدِّيَ بَقِيَّةَ الْأَفْعَالِ بِإِحْرَامٍ صَحِيحٍ. وَمَا جَزَمَ بِهِ الْمَصْنُفُ هُوَ مَا قَدَّمَهُ فِي «الْإِقْنَاعِ». لَكِنْ تَجْدِيدُ الْإِحْرَامِ مُطْلَقًا، هُوَ الْأَحْوَطُ. فَتَدَبَّرْ. (ح ع)^[١].

(٢) فَإِنْ كَانَ طَافَ لِلزِّيَارَةِ، وَلَمْ يَزِمْ، ثُمَّ وَطِئَ، فَفِي «الْمَغْنِيِّ»، وَ«الشرح»: لَا يَلْزُمُهُ إِحْرَامٌ مِنَ الْحِلِّ، وَلَا دَمٌ عَلَيْهِ؛ لِوُجُودِ أَرْكَانِ الْحَجِّ.

وَقَالَ فِي «الْفُرُوعِ»: وَظَاهِرُ كَلَامِ جَمَاعَةٍ: كَمَا سَبَقَ. وَهُوَ بَعْدَ التَّحَلُّلِ الْأَوَّلِ مُحَرِّمٌ؛ لِبَقَاءِ تَحْرِيمِ الْوُطْءِ الْمَنَافِي وَجُودُهُ صِحَّةَ الْإِحْرَامِ. «حَاشِيَتُهُ». (خَطُهُ)^[٢].

[١] «حاشية عثمان» (١١٣/٢).

[٢] التعليق ليس في الأصل.

وَطءٌ (قَبْلَ تَمَامِ سَعْيٍ، لَا بَعْدَهُ) أَي: السَّعْيِ، (وَقَبْلَ حَلْقٍ)؛ لِأَنَّهُ بَعْدَ تَحْلُلِ أَوَّلٍ.

(وَعَلَيْهِ) لَوَطْئِهِ فِي عُمْرَتِهِ: (شَاةٌ)؛ لِنَقْصِ حُرْمَةِ إِحْرَامِهَا عَنِ الْحَجِّ؛ لِنَقْصِ أَرْكَانِهَا، وَدُخُولِهَا فِيهِ إِذَا جَامَعْتَهُ. سَوَاءٌ وَطِئَ قَبْلَ تَمَامِ السَّعْيِ، أَوْ بَعْدَهُ قَبْلَ الْحَلْقِ.

(وَلَا فِدْيَةٌ عَلَى مُكْرَهَةٍ) فِي وَطْءٍ فِي حَجٍّ أَوْ عُمْرَةٍ؛ لِحَدِيثِ: «وَعَمَّا اسْتُكْرِهُوا عَلَيْهِ»^[١]. وَمِثْلُهَا: النَّائِمَةُ. وَلَا يَلْزُمُ الْوَاطِئُ أَنْ يَفْدِيَ عَنْهُمَا.

(التَّاسِعُ: الْمُبَاشَرَةُ) مِنَ الرَّجُلِ لِلْمَرْأَةِ فِيمَا (دُونَ الْفَرْجِ لَشَهْوَةٍ)؛ لِلذَّةِ، وَاسْتِدْعَاءِ الشَّهْوَةِ الْمَنَافِي لِلْإِحْرَامِ.

(وَلَا تُفْسِدُ) الْمُبَاشَرَةُ (النُّسْكَ) وَلَوْ أَنْزَلَ؛ لِأَنَّهُ لَا نَصَّ فِيهِ وَلَا إِجْمَاعٌ. وَلَا يَصِحُّ قِيَاسُهُ عَلَى الْوَطْءِ فِي الْفَرْجِ؛ لِأَنَّ نَوْعَهُ يَوْجِبُ الْحَدَّ. وَيَأْتِي تَفْصِيلُ مَا يَجِبُ بِهَا^(١).

(١) وَالْوَاجِبُ بِالْإِنْزَالِ بِالْمُبَاشَرَةِ دُونَ الْفَرْجِ بَدَنَةً، فَإِنْ لَمْ يُنْزَلْ فَشَاةٌ. وَعَنْ أَحْمَدَ رَوَايَةٌ: يَفْسِدُ بِالْإِنْزَالِ بِالْمُبَاشَرَةِ، وَهُوَ مَذْهَبُ مَالِكٍ. (خَطُهُ)^[٢].

[١] تقدم تخريجه (٢١٨/١).

[٢] التعليق ليس في الأصل.

(فَصْلٌ)

(وَالْمَرْأَةُ إِحْرَامُهَا فِي وَجْهِهَا) ؛ لحديث : «وَلَا تَنْتَقِبُ الْمَرْأَةُ، وَلَا تَلْبِسُ الْقُفَّازَيْنِ». رواه البخاري وغيره^[١].

(فَتَسْدُلُ^(١)) أي: تَضَعُ الثَّوبَ فَوْقَ رَأْسِهَا وَتُرْخِيهِ عَلَى وَجْهِهَا (لِحَاجَةٍ^(٢)) إِلَى سِتْرِ وَجْهِهَا، لِمُزُورِ أَجَانِبٍ قَرِيبًا مِنْهَا؛ لحديث عائشة: كَانَ الزُّكَبَانُ يَمْرُوثُونَ بَنَاءً، وَنَحْنُ مُحَرِّمَاتٌ مَعَ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ، فَإِذَا حَادَوْنَا، سَدَلَتْ^(٣) إِحْدَانَا جِلْبَابَهَا عَلَى وَجْهِهَا، فَإِذَا جَاوَزُونَا،

(١) قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»^[٢]: أَطْلَقَ جَمَاعَةٌ جَوَازَ السَّدْلِ. وَقَالَ أَحْمَدُ: إِنَّمَا لَهَا أَنْ تَسْدُلَ عَلَى وَجْهِهَا مِنْ فَوْقَ، وَلَيْسَ لَهَا أَنْ تَرْفَعَ الثَّوبَ مِنْ أَسْفَلَ. وَمَعْنَاهُ عَنْ ابْنِ عَبَّاسٍ، رَوَاهُ الشَّافِعِيُّ. (خَطَهُ)^[٣].

(٢) قَوْلُهُ: (فَتَسْدُلُ لِحَاجَةٍ) أَي: وَلَوْ مَسَّ بَشَرَتَهَا، كَمَا فِي «الْإِقْنَاعِ»، تَبَعًا لِلْمَوْفِقِ، خِلَافًا لِلْقَاضِي فِي اشْتِرَاطِهِ عَدَمَ الْمُبَاشَرَةِ، فَإِنْ لَمْ تُبْعِدْهُ بِشُرْعَةٍ فَدَتِ عِنْدَ الْقَاضِي. (ع)^[٤].

(٣) «سَدَلَتْ» مِنْ بَابِ «قَتَلَ»: أَرْخَاهُ وَأَرْسَلَهُ مِنْ غَيْرِ ضَمِّ جَانِبِيهِ. (خَطَهُ)^[٥].

[١] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (١٨٣٨)، وَمُسْلِمٌ (١/١٧٧) مِنْ حَدِيثِ ابْنِ عَمْرِو. وَعِنْدَ مُسْلِمٍ مُخْتَصَرٌ.

[٢] «الْفُرُوعِ» (٥٢٩/٥).

[٣] التَّعْلِيقُ لَيْسَ فِي الْأَصْلِ. وَأَثَرُ ابْنِ عَبَّاسٍ: أَخْرَجَهُ الشَّافِعِيُّ (١٦٢/٢).

[٤] «حَاشِيَةُ عُثْمَانَ» (١١٤/٢).

[٥] التَّعْلِيقُ لَيْسَ فِي الْأَصْلِ.

كشَفْنَاهُ. رواه أبو داود^[١]، والأثرُ.

قال أحمدُ: إنما لها أن تَسْدُلَ على وَجْهِها مِن فَوْقٍ، وليسَ لها أن تَرَفَعَ الثَّوبَ مِن أَسْفَلَ. قال المَوْفَّقُ: كأنَّ الإِمَامَ يَقْصِدُ أَنَّ النَّقَابَ مِن أَسْفَلَ وَجْهِها.

ولا يَضُرُّ مَسُّ المَسْدُولِ بَشْرَةَ وَجْهِها، خِلافًا للقَاضِي^(١). وإِنَّمَا مُنِعَتْ مِنَ البُرْقُعِ والنَّقَابِ؛ لأنَّه مُعَدٌّ لِسِتْرِ الوَجهِ. ومتى غَطَّتْه لغير حاجةٍ: فَدَتْ.

(١) قال القَاضِي، وَمَنْ تَبِعَهُ: تَسْدُلُ ولا تُصِيبُ البَشْرَةَ، فإن أصابها ولم تَرَفَعْهُ مَعَ القُدْرَةِ، فَدَتْ؛ لاسْتِدَامَةِ الشَّئْرِ. قال المَوْفَّقُ: لَيْسَ هَذَا الشَّرْطُ عَنْ أَحْمَدَ، ولا فِي الحَبَرِ، وَالظَّاهِرُ: خِلافُهُ؛ فَإِنَّ المَسْدُولَ لا يَكادُ يَسْلَمُ مِنْ إصَابَةِ البَشْرَةِ، فلو كانَ شَرَطًا لَبَيَّنَهُ.

قال فِي «الفروع»: وما قالَهُ صَحِيحٌ.

قال الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ: فَالصَّحِيحُ جَوازُهُ؛ لأنَّ وَجْهَها كَيْدِ الرِّجْلِ. وفي «الموطأ»^[٢]: عَنْ فَاطِمَةَ بِنْتِ المَنْذِرِ قَالَتْ: كُنَّا نُخَمِّرُ وَجُوهَنَا وَنَحْنُ مُحَرِّمَاتٌ مَعَ أَسْمَاءَ بِنْتِ أَبِي بَكْرٍ. (خطه)^[٣].

[١] أخرجه أبو داود (١٨٣٣). وضعفه الألباني فِي «الإرواء» (١٠٢٤)، و«ضعيف

أبي داود» (٣١٧). وانظر: «الإرواء» تحت حديث (١٠٢٣).

[٢] «الموطأ» (٣٢٨/١). وصححه الألباني فِي «الإرواء» (١٠٢٣).

[٣] انظر: «الإنصاف» (٣٥٥/٨)، والتعليق ليس فِي الأصل.

(وَتَحْرُمُ تَغْطِيتُهُ) أي: وَجْهَ الْمُحْرِمَةِ. وَتَجِبُ تَغْطِيتُ رَأْسِهَا. (ولا يُمكنُهَا تَغْطِيتُ جَمِيعِ رَأْسِهَا، إِلَّا بـ) تَغْطِيتٍ (جُزْءٍ مِنْهُ) أي: الْوَجْهَ (ولا) يُمكنُهَا (كَشْفُ جَمِيعِهِ) أي: الْوَجْهَ، (إِلَّا بـ) كَشْفِ (جُزْءٍ مِنْ الرِّأْسِ، فَسَتْرُ الرِّأْسِ كُلِّهِ أَوْلَى؛ لَكُونِهِ) أي: الرِّأْسِ (عَوْرَةً) فِي الْجُمْلَةِ، (ولا يَخْتَصُّ سِتْرُهُ بِإِحْرَامٍ) وَكَشْفُ الْوَجْهِ بِخِلَافِهِ.

(وَيَحْرُمُ عَلَيْهَا) أي: الْمُحْرِمَةِ (مَا يَحْرُمُ عَلَى رَجُلٍ) مُحْرِمٍ، مِنْ إِزَالَةِ شَعْرٍ، وَظْفَرٍ، وَطَيْبٍ، وَقَتْلِ صَيْدٍ، وَغَيْرِهِ مِمَّا تَقَدَّمَ؛ لِأَنَّ الْخِطَابَ يَشْمَلُ الذُّكُورَ وَالْإِنَاثَ.

(غَيْرِ لِبَاسٍ، وَ) غَيْرِ (تَظْلِيلِ مَحْمِلٍ)؛ لِحَاجَتِهَا إِلَيْهِ؛ لِأَنَّهَا عَوْرَةٌ إِلَّا وَجْهَهَا.

(وَيُباحُ لَهَا) أي: الْمُحْرِمَةِ: (خَلْخَالٌ، وَنَحْوُهُ مِنْ حُلِيِّ) كِسْوَارٍ وَدُمْلُجٍ وَقُرْطٍ؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عَمَرَ: أَنَّهُ سَمِعَ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ نَهَى النِّسَاءَ فِي إِحْرَامِهِنَّ عَنِ الْقُفَّازَيْنِ وَالنَّقَابِ، وَمَا مَسَّ الْوَرْسُ وَالزَّعْفَرَانُ مِنَ الثِّيَابِ^[١]. وَلِيَلْبَسْنَ بَعْدَ ذَلِكَ مَا أَحَبَّ مِنْ أَلْوَانِ الثِّيَابِ، مِنْ مُعْصَفَرٍ أَوْ خَزٍّ أَوْ حُلِيِّ.

(وَيُسْنُ لَهَا) أي: الْمَرْأَةُ: (خِصَابٌ) بِحِثَاءٍ (عِنْدَ إِحْرَامٍ)؛

[١] تقدم تخريجه (ص ٥١).

لحديث ابن عمر: مِنَ الشَّئَةِ أَنْ تَذُلَّكَ الْمَرْأَةُ يَدَيْهَا فِي حِثَاءٍ^[١]. وَلَئِنَّهُ مِنَ الزَّيْنَةِ، فَاسْتُحِبَّ لَهَا، كَالطَّيِّبِ.

(وَكُرْهَ) خِضَابٍ (بَعْدَهُ)، أَي: الْإِحْرَامَ، مَا دَامَتْ مُحْرَمَةً؛ لِأَنَّهُ مِنَ الزَّيْنَةِ، أَشْبَهَ الْكُحْلَ بِالْإِثْمِدِ. وَیُسْتَحَبُّ فِي غَيْرِ إِحْرَامٍ لِمُزَوَّجَةٍ. قَالَ فِي «الرَّعَايَةِ» وَغَيْرِهَا: وَيُكْرَهُ لِأَيِّمٍ.

قَالَ الْمَوْفَّقُ، وَالشَّارِحُ، وَجَمَاعَةٌ: وَلَا بَأْسَ بِهِ لِرَجُلٍ فِيمَا لَا تَشَبُّهُ فِيهِ بِالنِّسَاءِ.

(فَإِنْ شَدَّتْ يَدَيْهَا بِخِرْقَةٍ: فَدَتْ)؛ لَسِتَرِهَا لُهُمَا بِمَا يَخْتَصُّ بِهِمَا، أَشْبَهَ الْقُفَّازَيْنِ^(١)، وَكَشَدَّ الرَّجُلُ شَيْئًا عَلَى جَسَدِهِ. فَإِنْ لَفَّتَهُمَا مِنْ غَيْرِ شَدٍّ: فَلَا فِدْيَةَ؛ لِأَنَّ الْمَحْرَمَ الشَّدُّ لَا التَّغْطِيَةُ، كَبَدَنِ الرَّجُلِ.

(١) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[٢]: لَوْ لَفَّتْ عَلَى يَدَيْهَا خِرْقًا أَوْ خِرْقَةً، وَشَدَّتْهَا^[٣] عَلَى حِثَاءٍ أَوْ لَا، كَشَدَّهُ عَلَى جَسَدِهِ شَيْئًا. ذَكَرَهُ فِي «الْفُصُولِ» عَنْ أَحْمَدَ.

قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»: ظَاهِرُ كَلَامِ الْأَكْثَرِ: لَا يَحْرُمُ عَلَيْهَا ذَلِكَ، وَاخْتَارَهُ فِي «الْفَائِقِ»، وَقَالَ الْقَاضِي وَغَيْرُهُ: هُمَا كَالْقُفَّازَيْنِ، اقْتَصَرَ عَلَيْهِ فِي «الْمُسْتَوْعَبِ». (خَطُهُ)^[٤].

[١] أخرجه البيهقي (٤٨/٥).

[٢] «الإنصاف» (٣٦٠/٨).

[٣] في (ب): «وشد».

[٤] التعليق ليس في الأصل.

(وَيَحْرُمُ عَلَيْهِمَا) أي: الرَّجُلِ وَالْمَرْأَةُ: (لُبْسُ قَفَّازَيْنِ^(١))؛ لِلخَبَرِ فِيهَا، وَهُوَ أَوَّلِي. (وَهُمَا) أي: الْقَفَّازَانِ: (شَيْءٌ يُعْمَلُ لِلْيَدَيْنِ) يُدْخَلَانِ فِيهِ لِيَسْتُرَهُمَا، (كَمَا يُعْمَلُ لِلْبَزَاةِ. وَيَقْدِيَانِ) أي: الرَّجُلُ وَالْمَرْأَةُ (بَلْبَسِهِمَا) أي: الْقَفَّازَيْنِ، كِبَايِ الْمَحْظُورَاتِ.

(وَكُرْهَ لَهُمَا) أي: الرَّجُلِ وَالْمَرْأَةُ: (اِكْتِحَالُ بَائِمِدٍ، وَنَحْوِهِ) مِنْ كُلِّ كُحْلٍ أَسْوَدَ (لِزِينَةٍ)؛ لَمَّا رُوي عَنْ عَائِشَةَ أَنَّهَا قَالَتْ لَامْرَأَةٍ مُحَرِّمَةٍ: اِكْتَحِلِي بِأَيِّ كُحْلٍ شِئْتَ، غَيْرَ الْإِثْمِدِ أَوِ الْأَسْوَدِ.

و(لَا) يُكْرَهُ اِكْتِحَالُهُمَا بِذَلِكَ (لِغَيْرِهَا) أي: الزَّيْنَةِ، كَوَجَعِ عَيْنٍ؛ لِلحَاجَةِ.

(وَلَهُمَا) أي: لِرَجُلٍ وَامْرَأَةٍ مُحَرِّمَيْنِ: (لُبْسُ مُعَصْفَرٍ^(٢)) أي:

(١) قوله: (قَفَّازَيْنِ) قَالَ ابْنُ قُنْدُسٍ: الْقَفَّازَانِ شَيْءٌ تَتَّخِذُهُ نِسَاءُ الْعَرَبِ، وَيُحْشَى بِقُطْنٍ، يُعْطَى كَفَّ الْمَرْأَةِ وَأَصَابِعُهَا. وَزَادَ بَعْضُهُمْ: وَلَهُ زِرَازٌ عَلَى السَّاعِدَيْنِ، كَالَّذِي يَلْبِسُهُ الْبَايُتِيُّ.

(٢) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»: يَجُوزُ لُبْسُ الْمُعَصْفَرِ، عَلَى الصَّحِيحِ مِنَ الْمَذْهَبِ، نَقْلُهُ الْجَمَاعَةُ، وَعَلَيْهِ الْأَصْحَابُ، سِوَاءِ كَانَ اللَّابِسُ رَجُلًا أَوْ امْرَأَةً.

قَالَ فِي «الرَّعَايَةِ» وَغَيْرِهَا: يُسَنُّ لُبْسُ ذَلِكَ، قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»: وَهُوَ أَظْهَرُ. انْتَهَى^[١].

مَصْبُوغٍ بِعُصْفَرٍ؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ بِطِيبٍ، وَلَا بِأَسٍ بِاسْتِعْمَالِهِ وَشَمِّهِ.
 (و) لَهُمَا: لُبْسُ (كُحْلِيٍّ) وَكُلُّ مَصْبُوغٍ بغيرِ وَرْسٍ أَوْ زَعْفَرَانٍ؛
 لِأَنَّ الْأَصْلَ الْإِبَاحَةُ، إِلَّا مَا وَرَدَ الشَّرْعُ بِتَحْرِيمِهِ، أَوْ كَانَ فِي مَعْنَاهُ.
 (و) لَهُمَا: (قَطْعُ رَائِحَةٍ كَرِيهَةٍ بِغَيْرِ طِيبٍ)؛ لِمَا تَقَدَّمَ، بَلْ هَذَا
 مَطْلُوبٌ.

(و) لَهُمَا: (اتِّجَارٌ، وَعَمَلُ صَنَعَةٍ، مَا لَمْ يَشْغَلَا^(١)) أَيِ: الْإِتِّجَارُ
 وَعَمَلُ الصَّنَعَةِ (عَنْ وَاجِبٍ، أَوْ مُسْتَحَبٍّ)؛ لِقَوْلِ ابْنِ عَبَّاسٍ: كَانَتْ

وَعِبَارَةُ «الْفُرُوع»^[١]: يَجُوزُ لُبْسُ الْكُحْلِيِّ وَغَيْرِهِ مِنَ الْأَصْبَاغِ، وَقَطْعُ
 رَائِحَةٍ كَرِيهَةٍ بِغَيْرِ طِيبٍ، وَفِي «الرَّعَايَةِ» وَغَيْرِهَا: يُسَنُّ، وَهُوَ أَظْهَرُ. ثُمَّ
 قَالَ: وَكَذَا يَجُوزُ لُبْسُ الْمَعْصِفَرِ.

وَفِي «الْإِقْنَاعِ» هُنَا: إِلَّا أَنَّهُ يُكْرَهُ لِلرَّجُلِ لُبْسُهُ.
 قَالَ مَنْصُورٌ: لِأَنَّهُ سَبَقَ أَنَّهُ يُكْرَهُ فِي غَيْرِ الْإِحْرَامِ، فَفِيهِ أَوْلَى. هَكَذَا فِي
 «الْإِنْصَافِ»، وَسَبَقَ فِي «سِتْرِ الْعَوْرَةِ» أَنَّهُ لَا يُكْرَهُ فِي الْإِحْرَامِ، كَمَا
 فِي «الْمَبْدَعِ» وَ«التَّنْقِيحِ» وَغَيْرِهِمَا، وَذَكَرُوهُ نَصًّا. (خَطَهُ)^[٢].

(١) قَوْلُهُ: (مَا لَمْ يَشْغَلَا) أَمَّا لَوْ أَشْغَلَا عَنْ وَاجِبٍ، فَيَحْرُمُ، وَمُسْتَحَبٌّ
 فَيُكْرَهُ، إِنْ لَمْ نَقُلْ بِتَوْقُفِهَا عَلَى وَرُودِ نَهْيٍ خَاصٍّ، وَإِلَّا كَانَ خِلَافَ
 الْأَوَّلَى، وَهُوَ الصَّحِيحُ. (ح ع)^[٣].

[١] «الْفُرُوع» (٥٢٣/٥).

[٢] انظر: «كشاف القناع» (١٧٧/٦)، والتعليق ليس في الأصل.

[٣] «حاشية عثمان» (١١٥/٢).

عُكَاطٌ وَمَجَنَّةٌ وَذُو الْمَجَازِ أَسَاقِفًا فِي الْجَاهِلِيَّةِ، فَتَأْتُمُوا أَنْ يَتَّجِرُوا فِي الْمَوَاسِمِ، فَنَزَلَتْ: ﴿لَيْسَ عَلَيْكُمْ جُنَاحٌ أَنْ تَبْتَغُوا فَضْلًا مِّن رَّبِّكُمْ﴾ [البقرة: ١٩٨] فِي مَوَاسِمِ الْحَجِّ. رَوَاهُ الْبُخَارِيُّ^[١].

(و) لَهُمَا: (نَظَرٌ فِي مِرَاةٍ لِحَاجَةٍ، كِزَالَةِ شَعْرِ بَعَيْنٍ) دَفْعًا لَضَرَرِهِ. (وَكُرْهِ) نَظَرُهُمَا فِي مِرَاةٍ (لِزِينَةٍ).

وَلَا يُصْلِحُ الْمَحْرَمُ شَعْنًا، وَلَا يَنْفُضُ عَنْهُ غُبَارًا؛ لِحَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ، وَعَبْدِ اللَّهِ بْنِ عَمْرٍو مَرْفُوعًا: «إِنَّ اللَّهَ تَعَالَى يُبَاهِي الْمَلَائِكَةَ بِأَهْلِ عَرَفَةَ: انظُرُوا إِلَى عِبَادِي، أَتُونِي شُعْنًا غُبْرًا». رَوَاهُ أَحْمَدُ^[٢].

(وَلَهُ) أَيِ: الرَّجُلِ الْمُحْرِمِ: (لُبْسُ خَاتَمٍ) مُبَاحٌ، مِنْ فِضَّةٍ أَوْ عَقِيقٍ وَنَحْوِهِ؛ لِمَا رَوَى الدَّارَقُطْنِيُّ، عَنْ ابْنِ عَبَّاسٍ: لَا بَأْسَ بِالْهِمَيَّانِ وَالْخَاتَمِ لِلْمُحْرِمِ. وَفِي رِوَايَةٍ: رُخِصَ لِلْمُحْرِمِ الْهِمَيَّانُ وَالْخَاتَمُ. وَلَهُ أَيْضًا خِتَانٌ، وَبَطُّ جُرْحٍ، وَقَطْعُ عُضْوٍ عِنْدَ حَاجَةٍ، وَحِجَامَةٌ.

(وَيَجْتَنِبَانِ) أَيِ: الْمَحْرَمُ وَالْمَحْرِمَةُ وَجُوبًا: (الرَّفَثُ) أَيِ: الْجِمَاعِ، كَمَا تَقَدَّمَ. (وَالْفُسُوقُ) أَيِ: السَّبَابُ. وَقِيلَ: الْمَعَاصِي. (وَالْجِدَالُ) وَهُوَ الْمِرَاءُ. رُوِيَ عَنْ ابْنِ عُمَرَ. قَالَ ابْنُ عَبَّاسٍ: هُوَ أَنْ

[١] أخرجه البخاري (٢٠٩٨).

[٢] أخرجه أحمد (٦٦٠/١١)، (٤١٥/١٣)، (٧٠٨٩، ٨٠٤٧). وصحَّحه الألباني في

«صحيح الترغيب والترهيب» (١١٥٢، ١١٥٣).

ثُمَارِي صَاحِبَكَ حَتَّى تُغَضِبَهُ.

(وَيُسَنُّ قَلَّةُ كَلَامِهِمَا) أَي: المَحْرَمِ والمَحْرَمَةِ، (إِلَّا فِيمَا يَنْفَعُ)؛
 لحديث أَبِي هُرَيْرَةَ مَرْفُوعًا: «مَنْ كَانَ يُؤْمِنُ بِاللَّهِ وَالْيَوْمِ الْآخِرِ، فَلْيَقُلْ
 خَيْرًا، أَوْ لِيَصْمُتْ». متفق عليه^[١]. وعنه مَرْفُوعًا: «مَنْ حُسِّنَ إِسْلَامُ
 الْمَرْءِ تَرَكَّهُ مَا لَا يَعْينُهُ». حديثٌ حَسَنٌ، رواه الترمذي، وَغَيْرُهُ^[٢].

[١] أخرجه البخاري (٦٠١٨)، ومسلم (٧٤/٤٧).

[٢] تقدم تخريجه (٥٢٩/٣).

(بَابُ الْفِدْيَةِ) وَبَيَانُ أَقْسَامِهَا، وَأَحْكَامِهَا

وهي مَصْدَرٌ: فَدَى يَقْدِي فِدَاءً.

وَشَرْعًا: (مَا يَجِبُ بِسَبَبِ نُسُكٍ)، كَدَمِ تَمَتُّعٍ أَوْ قِرَانٍ، وَوَاجِبٍ بِفِعْلِ مُحْظُورٍ فِي إِحْرَامٍ، أَوْ تَرْكِ وَاجِبٍ^(١). (أَوْ) بِسَبَبِ (حَرَمٍ) كَصَيْدِ الْحَرَمِ الْمَكِّيِّ، وَنَبَاتِيهِ.

(وَهِيَ) أَيِ: الْفِدْيَةُ: (ثَلَاثَةُ أَضْرُبٍ) لَكِنَّ الثَّلَاثَ لَا يَخْرُجُ عَنِ الضَّرِيئَيْنِ قَبْلَهُ:

بَابُ الْفِدْيَةِ

الْفِدْيَةُ، وَالْفِدَاءُ: مَا يُعْطَى فِي افْتِكَالِ الْأَسِيرِ، أَوْ إِنْقَازٍ مِنْ هَلَكَةٍ. وَإِطْلَاقُ الْفِدْيَةِ فِي مُحْظُورَاتِ الْإِحْرَامِ: فِيهِ إِشْعَارٌ بِأَنَّ مَنْ أَتَى مُحْظُورًا مِنْهَا، فَكَأَنَّهُ صَارَ فِي هَلَكَةٍ يَحْتَاجُ إِلَى إِنْقَازِهِ مِنْهَا بِالْفِدْيَةِ الَّتِي يُعْطِيهَا. وَسَبَبُ ذَلِكَ - وَاللَّهُ أَعْلَمُ - : تَعْظِيمُ أَمْرِ الْإِحْرَامِ؛ بِأَنَّ مُحْظُورَاتِهِ مِنَ الْمُهْلِكَاتِ؛ لِعِظَمِ شَأْنِهِ، وَتَأَكُّدِ حُرْمَتِهِ.

وَلَمْ أَجِدْ مَنْ اعْتَنَى بِالتَّنْبِيهِ عَلَى هَذَا، فَلَيْسَتْ قَدْ فَإِنَّهُ مِنَ النَّفَائِسِ. كَذَا رَأَيْتُهُ بَخْطِ ابْنِ نَصْرِ اللَّهِ. (ح ع)^[١].

(١) وَهُوَ مَا وَجِبَ لِتَرْكِ وَاجِبٍ، أَوْ لِقَوَاتٍ، أَوْ لُمُبَاشَرَةِ دُونَ الْفَرَجِ، أَوْ نَحْوِهِ. (خَطُّهُ)^[٢].

[١] «حاشية عثمان» (١١٦/٢).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

(ضَرْبٌ) يَجِبُ (على التَّخْيِيرِ، وهو نَوْعَانِ):

(نَوْعٌ) مِنْهُمَا: (يُخَيَّرُ فِيهِ) مُخْرِجٌ (بَيْنَ ذَبْحِ شَاةٍ، أَوْ صِيَامِ ثَلَاثَةِ أَيَّامٍ، أَوْ إِطْعَامِ سِتَّةِ مَسَاكِينٍ، لِكُلِّ مِسْكِينٍ) مِنْهُمْ (مُدُّ بُرٍّ، أَوْ نِصْفُ صَاعِ تَمَرٍ، أَوْ) نِصْفُ صَاعِ (شَعِيرٍ) أَوْ زَيْبٍ، أَوْ أَقِطٍ. وَمِمَّا يَأْكُلُهُ أَفْضَلُ. وَيَتَبَغَّى أَنْ يَكُونَ بَادِمًا.

(وَهِيَ: فِدْيَةُ لُبْسٍ) مَخِيطٍ، (وَطِيبٍ، وَتَعْطِيَةُ رَأْسٍ) ذَكَرٍ، أَوْ وَجْهِ أَنْثَى (وِإِزَالَةِ أَكْثَرِ^(١) مِنْ شَعْرَتَيْنِ، أَوْ) أَكْثَرَ مِنْ (ظَفَرَيْنِ^(٢))؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَمَنْ كَانَ مِنْكُمْ مَّرِيضًا أَوْ بِهِ أَذًى مِنْ رَأْسِهِ فَفِدْيَةٌ مِنْ صِيَامٍ أَوْ صَدَقَةٍ أَوْ نُسُكٍ﴾ [البقرة: ١٩٦]. وَقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ لِكَعْبِ بْنِ عُجْرَةَ: «لَعَلَّكَ آذَاكَ هَوَاتُّمُ رَأْسِكَ»؟ قَالَ: نَعَمْ يَا رَسُولَ اللَّهِ. فَقَالَ: «احْلِقْ»

(١) قوله: (أَكْثَرَ) فَيَتَنَاوَلُ شَعْرَتَيْنِ وَبَعْضَ الثَّالِثَةِ، كَمَا صَرَّحَ بِهِ فِي «شرح الإقناع»، قَالَ فِي «الفروع»: وَبَعْضُ شَعْرَةٍ كَهَيِّ.

(٢) قوله: (أَوْ ظَفَرَيْنِ) فِي الظَّفَرِ خَمْسُ لُغَاتٍ: كَسْرُ الظَّاءِ مَعَ سُكُونِ الْفَاءِ، أَوْ الْإِتْبَاعِ، وَضَمُّ الظَّاءِ مَعَ سُكُونِ الْفَاءِ، أَوْ الْإِتْبَاعِ، وَالْخَامِسَةُ: أَظْفُورٌ، كَأُظْفُورٍ، وَالْأُظْفُورُ: إِنَاءٌ مِنْ خَشَبٍ، غَيْرُ مُرْتَفِعِ الْجَوَانِبِ، وَهُوَ مَا تُسَمِّيهِ الْعَامَّةُ: قَوَطِرِيٌّ^[١]. قَالَهُ شَيْخُنَا إِبْرَاهِيمُ اللَّقَانِي. (م خ)^[٢].

[١] كَذَا فِي النسخ الخطية. وَفِي الْخُلُوتِي: «طوفري».

[٢] «حاشية الخُلُوتِي» (٢/٣٤٦).

رَأْسَكَ، وَصُمَ ثَلَاثَةَ أَيَّامٍ، أَوْ أَطْعِمَ سِتَّةَ مَسَاكِينَ، أَوْ انْسُكُ شَاةً. متفق عليه^[١]. وَلَفْظَةُ: «أَوْ» لِلتَّخْيِيرِ.

وُخِصَّتِ بِالثَّلَاثِ؛ لِأَنَّهَا جَمْعٌ. وَاعْتُبِرَتْ فِي مَوَاضِعَ، بِخِلَافِ رُبْعِ الرَّأْسِ^(١).

وَقِيسَ عَلَى الْحَلْقِ: بَاقِي الْمَذْكُورَاتِ؛ لِأَنَّ تَحْرِيمَهَا فِيهِ لِلتَّرْتُّبِ، أَشْبَهَتْ الْحَلْقَ.

وغيرُ المعذورِ ثَبَتَ الْحُكْمُ فِيهِ بِطَرِيقِ التَّنْبِيهِ تَبَعًا لَهُ.

التَّوَعُّ (الثَّانِي: جَزَاءُ الصَّيْدِ. يُخَيَّرُ فِيهِ) مَنْ وَجَبَ عَلَيْهِ (بَيْنَ) ذَبْحِ (مِثْلِ) الصَّيْدِ مِنَ النَّعَمِ، وَإِعْطَائِهِ لِفُقَرَاءِ الْحَرَمِ، أَيَّ وَقْتٍ شَاءَ، فَلَا

(١) قوله: (بِخِلَافِ رُبْعِ الرَّأْسِ) أَشَارَ بِهِ إِلَى خِلَافِ أَبِي حَنِيفَةَ.

وكذا: لَا تَجِبُ الْفِدْيَةُ الْمَذْكُورَةُ عِنْدَهُ إِلَّا فِي الرَّقَبَةِ كُلِّهَا، أَوْ الْإِطِ الْوَاحِدَةِ، أَوْ الْعَانَةِ.

وعن أَحْمَدَ: تَجِبُ فِي أَرْبَعِ شَعْرَاتٍ، اخْتَارَهُ الْخِرَقِيُّ.

وعند الْحَنْفِيَّةِ: إِنْ قَصَّ أَظْفَارَ يَدَيْهِ وَرِجْلَيْهِ، لَزِمَهُ دَمٌ، فَإِنْ كَانَ فِي مَجَالِسَ فَكَذَا عِنْدَ مُحَمَّدٍ، وَعِنْدَهُمَا أَرْبَعَةُ دِمَائٍ إِنْ قَلَّمَ فِي كُلِّ مَجْلِسٍ يَدًا أَوْ رِجْلًا، وَإِنْ قَصَّ يَدًا أَوْ رِجْلًا، لَزِمَهُ دَمٌ، إِقَامَةً لِلرُّبْعِ مُقَامَ الْكُلِّ. (خطه)^[٢].

[١] تقدم تخريجه (ص ٦).

[٢] التعليق ليس في الأصل.

يَخْتَصُّ بِأَيَّامِ التَّحْرِ. وَلَا يُجْزِئُهُ أَنْ يَتَصَدَّقَ بِهِ حَيًّا.
 (أَوْ تَقْوِيمِهِ) أَي: الْمِثْلِ (بِمَحَلِّ التَّلَفِ) لِلصَّيْدِ، (وَبِقُرْبِهِ) أَي:
 مَحَلِّ التَّلَفِ، (بَدَرَاهِمَ) مَثَلًا، (يَشْتَرِي بِهَا) أَي: الدَّرَاهِمَ الَّتِي هِيَ
 قِيَمَةُ الْمِثْلِ (طَعَامًا) نَصًّا؛ لِأَنَّ كُلَّ مِثْلِيٍّ قَوْمٌ إِنَّمَا يَقُومُ مِثْلُهُ، كَمَالِ
 الْآدَمِيِّ. وَلَا يَجُوزُ أَنْ يَتَصَدَّقَ بِالْأَدَرَاهِمِ؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ مِنَ الْمَذْكُورَاتِ فِي
 الْآيَةِ. (يُجْزِئُ) إِخْرَاجُهُ (فِي فِطْرَةٍ، كَوَاجِبٍ فِي فِدْيَةٍ أَدَى، وَكَفَّارَةٍ)
 وَهُوَ: الْبُرُّ، وَالشَّعِيرُ، وَالتَّمْرُ، وَالزَّيْبُ، وَالْأَقِطُ. وَلَهُ أَنْ يُخْرِجَ مِنْ
 طَعَامٍ عِنْدَهُ^(١) بَعْدَ ذَلِكَ. (فَيُطْعِمُ كُلَّ مَسْكِينٍ مُدَّ بُرٍّ، أَوْ نِصْفَ صَاعٍ
 مِنْ غَيْرِهِ) مِنْ تَمْرٍ، أَوْ زَيْبٍ، أَوْ شَعِيرٍ، أَوْ أَقِطٍ.

(أَوْ يَصُومُ عَنْ طَعَامِ كُلِّ مَسْكِينٍ يَوْمًا^(٢))؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَمَنْ
 قَلَّهِ مِنْكُمْ مُتَعَمِّدًا فَجَزَاءٌ مِثْلُ مَا قَتَلَ مِنَ النَّعْمِ يَحْكُمُ بِهِ ذَوَا عَدْلٍ مِنْكُمْ
 هَدْيًا بَلِغَ الْكَعْبَةِ أَوْ كَفَّرَهُ طَعَامُ مَسْكِينٍ أَوْ عَدْلُ ذَلِكَ صِيَامًا﴾
 [المائدة: ٩٥].

- (١) أَي: فَلَا يَجِبُ عَلَيْهِ الشُّرَاءُ مِنْ غَيْرِهِ. (خطه)^[١].
 (٢) قَوْلُهُ^[٢]: (مَسَاكِينُ) وَتَكُونُ الْمَسَاكِينُ بِقَدْرِ الْأَمْدَادِ، أَوْ أَنْصَافِ
 الْأَصْعِ، وَأَيَّامُ الصَّوْمِ بِقَدْرِ الْمَسَاكِينِ. (ع ن)^[٣].

[١] التعليق من زيادات (ب).

[٢] أَي: فِي الْآيَةِ الْكَرِيمَةِ.

[٣] «حاشية عثمان» (١١٧/٢).

(وَأِنْ بَقِيَ ذُوْنُهُ) أَي: طَعَامِ مِسْكِينٍ: (صَامَ) عَنْهُ (يَوْمًا) كَامِلًا؛
لَأَنَّ الصَّوْمَ لَا يَتَبَعَّضُ.

وَلَا يَجِبُ تَتَابُعُ الصَّوْمِ. وَلَا يَجُوزُ أَنْ يَصُومَ عَنْ بَعْضِ الْجَزَاءِ،
وَيُطْعِمَ عَنْ بَعْضِهِ. نَصًّا؛ لِأَنَّهُ كَفَّارَةٌ وَاحِدَةٌ كَبَاقِي الْكَفَّارَاتِ.

(وَيُخَيَّرُ فِيمَا) أَي: صَيْدٍ (لَا مِثْلَ لَهُ) مِنَ النَّعْمِ إِذَا قَتَلَهُ، (بَيْنَ
إِطْعَامِ) مَا اشْتَرَاهُ بِقِيَمَتِهِ، أَوْ إِخْرَاجِهِ عَنْهَا مِنْ طَعَامِهِ بَعْدِلِهَا، (وَصِيَامِ)
كَمَا تَقَدَّمَ؛ لِتَعَذُّرِ الْمِثْلِ.

(الضَّرْبُ الثَّانِي) مِنَ الْفِدْيَةِ: مَا يَجِبُ (مُرْتَبًا، وَهُوَ ثَلَاثَةُ أَنْوَاعٍ):
(أَحَدُهَا: دَمُ الْمُتَعَةِ وَالْقِرَانِ. فَيَجِبُ هَدْيٌ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَمَنْ
تَمَنَعَ بِالْعُمْرَةِ إِلَى الْحَجِّ فَمَا اسْتَيْسَرَ مِنَ الْهَدْيِ﴾ [البقرة: ١٩٦]، وَقِيَسَ عَلَيْهِ:
الْقَارِنُ، وَتَقَدَّمَ.

(فَإِنْ عَدِمَهُ^(١)) أَي: الْهَدْيِ، مُتَمَتِّعٌ أَوْ قَارِنٌ؛ بَأَن لَمْ يَجِدْهُ، (أَوْ)
عَدِمَ (ثَمَنَهُ، وَلَوْ وَجَدَ مَنْ يَقْرِضُهُ) نَصًّا؛ لِأَنَّ الظَّاهِرَ اسْتِمْرَارُ عُسْرَتِهِ.
وَلَوْ قَدَّرَ عَلَى الشِّرَاءِ بَثْمَنٍ فِي ذِمَّتِهِ، وَهُوَ مُوسِرٌ بِيَلَدِهِ: لَمْ يَلْزَمْهُ. ذَكَرَهُ
فِي «الْقَوَاعِدِ»: (صَامَ) عَشْرَةَ أَيَّامٍ: (ثَلَاثَةَ أَيَّامٍ) فِي الْحَجِّ، أَي: وَقْتَهُ؛
لَأَنَّ الْحَجَّ أَفْعَالٌ لَا يُصَامُ فِيهَا. كَقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿الْحَجُّ أَشْهُرٌ

(١) وَيَعْمَلُ بَطْنُهُ وَعَجَزُهُ، فَإِنَّ الظَّاهِرَ مِنَ الْمُعْسِرِ: اسْتِمْرَارُ عُسْرَتِهِ. فَلِهَذَا
جَازَ الْإِنْتِقَالَ إِلَى الصَّوْمِ قَبْلَ زَمَانِ الْوُجُوبِ. (حَاشِيَتُهُ)^[١].

مَعْلُومَتٌ ﴿البقرة: ١٩٧﴾، أي: فيها. (والأفضل: كَوْنُ آخِرِهَا) أي: **الثَّلَاثَةِ (يَوْمَ عَرَفَةَ) نَصًّا**. فَيُقَدِّمُ الإِحْرَامَ لِيَصُومَهَا فِي إِحْرَامِ الْحَجِّ. وَاسْتَحَبَّ لَهُ هُنَا صَوْمُ يَوْمِ عَرَفَةَ لِمَوْضِعِ الْحَاجَّةِ.

(وَلَهُ تَقْدِيمُهَا) أي: **الثَّلَاثَةِ أَيَّامٍ**، قَبْلَ إِحْرَامِهِ بِالْحَجِّ، فَيَصُومُهَا (فِي إِحْرَامِ الْعُمْرَةِ)؛ لِأَنَّهُ أَحَدُ إِحْرَامِي التَّمَتُّعِ، فَجَازَ الصَّوْمُ فِيهِ كإِحْرَامِ الْحَجِّ، وَلِجَوَازِ تَقْدِيمِ الْوَاجِبِ عَلَى وَقْتِ وَجُوبِهِ إِذَا وَجَدَ سَبَبَ الْوُجُوبِ، كَالْكَفَّارَةِ بَعْدَ الْحَلْفِ وَقَبْلَ الْحِنْثِ، وَسَبَبُ الْوُجُوبِ هُنَا قَدْ وَجَدَ، وَهُوَ الإِحْرَامُ بِالْعُمْرَةِ فِي أَشْهُرِ الْحَجِّ. وَعُلِمَ مِنْهُ: أَنَّهُ لَا يَجُوزُ صَوْمُهَا قَبْلَ إِحْرَامِ عُمْرَةٍ.

(وَوَقْتُ وَجُوبِهَا) أي: **الثَّلَاثَةِ أَيَّامٍ**، أي: صَوْمِهَا: (ك) وَقْتِ وَجُوبِ (هَذِي^(١))؛ لِأَنَّهَا بَدَلُهُ. وَتَقَدَّمَ: يَجِبُ بَطْلُوعِ فَجْرِ يَوْمِ النَّحْرِ. (و) صَامَ (سَبْعَةَ) أَيَّامٍ (إِذَا رَجَعَ إِلَى أَهْلِهِ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَمَنْ لَّمْ يَجِدْ﴾، أي: هَذِيًا ﴿فَصِيَامُ ثَلَاثَةِ أَيَّامٍ فِي الْحَجِّ وَسَبْعَةٍ إِذَا رَجَعْتُمْ تِلْكَ عَشْرَةٌ كَامِلَةٌ﴾ [البقرة: ١٩٦].

(١) وَقْتُ وَجُوبِ صَوْمِ الثَّلَاثَةِ عَلَى الْمُتَمَتِّعِ وَالْقَارِنِ: وَقْتُ وَجُوبِ الْهَذِي، وَيَجُوزُ تَقْدِيمُهَا بِإِحْرَامِ الْعُمْرَةِ، نَصٌّ عَلَيْهِ، وَعَلَيْهِ الْأَصْحَابُ. (خطه)^[١].

(وإن صامها) أي: السبعة أيام (قبل) رجوعه إلى أهله (بعد إحرام بحج) وفراغه منه: (أجزأ) صومها. والأفضل: إذا رجع إلى أهله. (لكن لا يصح) صوم شيء منها (أيام منى) نصًا؛ لبقاء أعمال من الحج. قالوا: لأن المراد بقوله تعالى: ﴿إِذَا رَجَعْتُمْ﴾ [البقرة: ١٩٦]، أي: من عمل الحج.

ويجوز صومها بعد أيام التشريق. قال القاضي: إذا كان قد طاف طواف الزيارة. ويصح صوم الثلاثة أيام منى، وتقدم. (ومن لم يضم الثلاثة) في (أيام منى) وهي: أيام التشريق: (صام بعد) ذلك (عشرة) كاملة، (وعليه دم)؛ لتأخيرها واجبًا من مناسك الحج عن وقته، كتأخير رمي جمار عنها. (مطلقاً^(١)) أي: لعذر أو غيره.

(وكذا: إن أخر الهدى عن أيام النحر بلا عذر) فيلزمه دم بتأخيرها لذلك؛ لما مر.

(ولا يجب تتابع، ولا تفريق في) صوم (الثلاثة، ولا) في صوم (السبعة، ولا بين الثلاثة والسبعة إذا قضاها). وكذا: لو صام الثلاثة أيام منى، وأتبعها بالسبعة؛ لأن الأمر بها مطلق، فلا يقتضي جمعاً ولا تفريقاً.

(١) قوله: (مطلقاً) أي: لعذر أو لا، بخلاف الهدى إذا أخره لعذر، ولعل الفرق اتساع وقتها، فيندُر استغراق العذر له، بخلاف أيام النحر.

(ولا يلزَمُ مَنْ قَدَرَ عَلَى هَدْيٍ بَعْدَ وَجُوبِ صَوْمٍ)؛ بَأَنْ كَانَ بَعْدَ يَوْمِ النَّحْرِ، (انْتِقَالَ عَنْهُ) أَي: الصَّوْمِ، (شَرَعَ فِيهِ) أَي: الصَّوْمِ، (أَوْ لَا)؛ اعْتِبَارًا بِوَقْتِ الْوُجُوبِ. فَقَدْ اسْتَقَرَّ الصَّوْمُ فِي ذِمَّتِهِ.

فَإِنْ أَخْرَجَ الْهَدْيَ إِذَنْ: أَجْزَأُهُ؛ لِأَنَّهُ الْأَصْلُ. وَإِنْ صَامَ قَبْلُ^(١) لِعُسْرَتِهِ، ثُمَّ أَيْسَرَ وَقْتَ وَجُوبِهِ، فَقَالَ ابْنُ الزَّاعُونِيِّ: لَا يَجْزِيئُهُ الصَّوْمُ. وَإِطْلَاقُ الْأَكْثَرِينَ: يُخَالِفُهُ. وَفِي كَلَامِ بَعْضِهِمْ تَصْرِيحٌ بِهِ. ذَكَرَهُ فِي «الْقَاعِدَةِ الْخَامِسَةِ»^(٢).

النَّوْعُ (الثَّانِي) مِنَ الضَّرْبِ الثَّانِي (الْمُحْصَرُ. يَلْزَمُهُ هَدْيٌ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَإِنْ أَحْصَرْتُمْ مَا اسْتَيْسَرَ مِنَ الْهَدْيِ﴾ [البقرة: ١٩٦].

(فَإِنْ لَمْ يَجِدْ) هَدْيًا: (صَامَ عَشْرَةَ أَيَّامٍ) بِنِيَّةِ التَّحْلِيلِ، (ثُمَّ حَلَّ)؛ قِيَاسًا عَلَى دَمٍ تَمْتَعٍ. وَلَيْسَ لَهُ التَّحْلُلُ قَبْلَ الذَّبْحِ أَوْ الصَّوْمِ.

(١) قوله: (قَبْلُ) أَي: قَبْلَ وَجُوبِهِ. (خطه)^[١].

(٢) قال في «الْقَاعِدَةِ الْخَامِسَةِ»^[٢]: إِذَا كَفَّرَ الْمُتَمَتِّعُ بِالصَّوْمِ، ثُمَّ قَدَرَ عَلَى الْهَدْيِ وَقْتَ وَجُوبِهِ، فَصَرَّحَ ابْنُ الزَّاعُونِيِّ فِي «الْإِقْنَاعِ»: أَنَّهُ لَا يُجْزِيئُهُ الصَّوْمُ. وَإِطْلَاقُ الْأَكْثَرِينَ يُخَالِفُهُ، بَلْ وَفِي كَلَامِ بَعْضِهِمْ تَصْرِيحٌ بِهِ، وَرَبَّمَا أَشْعَرَ كَلَامُ أَحْمَدَ بِذَلِكَ؛ لِأَنَّ صَوْمَهُ صَحَّ، فَبَرَّتْ ذِمَّتُهُ بِهِ، فَصَادَفَ وَقْتُ وَجُوبِ الْهَدْيِ ذِمَّةً بَرَّتْ مِنْ عَهْدَةِ الْوَاجِبِ.

[١] التعليق من زيادات (ب).

[٢] «قواعد ابن رجب» ص (٧).

النَّوْعُ (الثَّالِثُ) مِنَ الضَّرْبِ الثَّانِي: (فِدْيَةُ الْوُطْءِ).
 (وَيَجِبُ بِهِ) أَي: الْوُطْءِ (فِي حَجٍّ قَبْلَ التَّحْلِيلِ الْأَوَّلِ: بَدَنَةً).
 (فَإِنْ لَمْ يَجِدْهَا) أَي: الْبَدَنَةَ: (صَامَ عَشْرَةَ أَيَّامٍ، ثَلَاثَةً فِيهِ) أَي:
 الْحَجَّ (وَسَبْعَةً إِذَا رَجَعَ) أَي: فَرَعَ مِنْ أَفْعَالِ الْحَجِّ، كَدَمٍ مُتَعَةٍ؛ لَقَضَاءِ
 الصَّحَابَةِ.

(و) يَجِبُ بَوُطْءٍ (فِي عُمْرَةٍ: شَاةٌ^(١))؛ لَمَا تَقَدَّمَ فِي الْبَابِ قَبْلَهُ.

(١) قوله: (وَفِي عُمْرَةٍ.. إلخ) وَإِذَا لَمْ يَجِدْهَا، هَلْ يَصُومُ عَشْرَةَ أَيَّامٍ
 كَذَلِكَ؟ وَهَلْ هِيَ فِدْيَةٌ تَخْيِيرٌ إِلْحَاقًا لَهَا بِفِدْيَةِ الْأَذَى، أَوْ فِدْيَةٌ تَرْتِيبٌ
 إِلْحَاقًا لَهَا بِفِدْيَةِ الْوُطْءِ؟ تَوَقَّفَ فِيهِ شَيْخُنَا «م ص»، ثُمَّ اسْتَظْهَرَ أَنَّهُ
 يَصُومُ كَذَلِكَ، وَأَنَّهَا كِفْدِيَّةُ الْوُطْءِ. (م خ)^[١].

قال الشيخ عثمان^[٢]: هَذَا الْبَحْثُ نَشَأَ مِنَ الْغَفْلَةِ عَمَّا يَأْتِي قَرِيبًا مِنْ
 قَوْلِ الشَّارِحِ: وَكَذَا لَوْ وُطِئَ فِي الْعُمْرَةِ. أَي: فَإِنَّ الْوَاجِبَ عَلَيْهِ كِفْدِيَّةُ
 الْأَذَى: صِيَامٌ، أَوْ صَدَقَةٌ، أَوْ نُسْكٌ.

وعلى هذا: فِذَكَرِ الْمَصْنُفِ الشَّاةَ فِي الْوُطْءِ وَالْعُمْرَةِ، مَعَ مَا هُوَ
 مُرْتَبِّ، غَيْرُ ظَاهِرٍ!.

إِلَّا أَنْ يُقَالَ: إِنَّ الْمَقْصُودَ ذِكْرُ فِدْيَةِ الْوُطْءِ فِي الْحَجِّ قَبْلَ التَّحْلِيلِ
 الْأَوَّلِ، وَهِيَ مُرْتَبَةٌ. وَأَمَّا فِدْيَةُ الْعُمْرَةِ فَذُكِرَتْ بِطَرِيقِ التَّبَعِيَّةِ، لَا لِكُونِهَا
 مِنْ هَذَا الْقِسْمِ. وَلِهَذَا لَمْ يَتَعَرَّضَ الْمَصْنُفُ لَهَا إِذَا لَمْ يَجِدِ الشَّاةَ، كَمَا

[١] «حاشية الخلوتي» (٣٥٢/٢).

[٢] «حاشية عثمان» (١٢٠/٢).

(وَالْمَرْأَةُ) إِنْ طَاوَعَتْ: (كَالرَّجُلِ) فِيمَا ذَكَرَ.

(الضَّرْبُ الثَّلَاثُ: دَمٌ وَجَبَ لِفَوَاتِ الْحَجِّ، إِنْ لَمْ يَشْتَرِطْ: أَنَّ

مَحَلِّي حَيْثُ حَبَسْتَنِي.

(أَوْ) وَجَبَ لـ (تَرْكِ وَاجِبٍ) مِنْ وَاجِبَاتِ حَجٍّ أَوْ عُمْرَةٍ. وَتَأْتِي.

(أَوْ) وَجَبَ لـ (مُبَاشَرَةِ دُونَ فَرَجٍ).

(فَمَا أَوْجَبَ) مِنْهُ (بَدَنَةً، كَمَا لَوْ بَاشَرَ^(١) دُونَ فَرَجٍ) فَأَنْزَلَ، (أَوْ

كَرَّرَ النَّظَرَ) فَأَنْزَلَ، (أَوْ قَبْلَ أَوْ لَمَسَ لَشَهْوَةٍ، فَأَنْزَلَ) أَي: أَمْنَى (أَوْ

اسْتَمْنَى فَأَمْنَى، فَحُكْمُهَا) أَي: الْبَدَنَةُ الْوَاجِبَةُ بِذَلِكَ: (كَبَدَنَةِ وَطْءٍ)

فِي فَرَجٍ؛ قِيَاسًا عَلَيْهَا. فَإِنْ وَجَدَهَا: نَحَرَهَا. وَإِلَّا صَامَ عَشْرَةَ أَيَّامٍ:

ثَلَاثَةً فِي الْحَجِّ، وَسَبْعَةً إِذَا رَجَعَ؛ لِأَنَّهُ يُوجِبُ الْغُسْلَ، أَشْبَهَ الْوَطْءَ.

فَعَلَ فِي بَدَنَةِ الْحَجِّ.

وَالْحَاصِلُ: أَنَّهُ مَتَى وَجَبَ بِالْوَطْءِ شَأْنٌ فِي حَجٍّ بَعْدَ تَحْلُلٍ أَوَّلٍ، أَوْ فِي

عُمْرَةٍ، فَإِنَّ الشَّاءَ لَا تَجِبُ بِخُصُوصِهَا، بَلْ عَلَى التَّخْيِيرِ الْمَذْكُورِ،

عَلَى مَا نَقَلَهُ «م ص» فِي «شَرْحِهِ» هُنَا، وَفِي «شَرْحِ الْإِقْنَاعِ» عَنْ

«الشَّرْحِ الْكَبِيرِ». فَتَدَبَّرْ. (ع ن)^[١].

(١) قَوْلُهُ: (كَمَا لَوْ بَاشَرَ... إلخ) أَي: قَبْلَ التَّحْلُلِ الْأَوَّلِ، كَمَا هُوَ شَرْطُ

أَصْلِهِ، ثُمَّ رَأَيْتُهُ فِي «شَرْحِ الْإِقْنَاعِ». وَانْظُرْ: هَلْ يَجِبُ فِيهِ بَعْدُهُ شَأْنٌ

كَأَصْلِهِ - أَعْنِي: الْوَطْءَ - وَهُوَ الظَّاهِرُ. (ع ن)^[٢].

[١] «حاشية عثمان» (١٢١/٢).

[٢] «حاشية عثمان» (١٢١/٢).

(وما أوجب) من ذلك (شاةً، كما لو مذى بذلك) أي: المباشرة دون فرج، وتكرار النظر، والتقبيل، واللمس لشهوة: فكفدية أذى.
(أو بأشر ولم يُنزَل، أو أمتى بنظرة: فكفدية^(١) أذى)؛ لما فيه من الترقُّفه.

وكذا: الوطء في العمرة. قال ابن عباسٍ فيمن وقع على امرأته في العمرة قبل التقصير: عليه فدية من صيام أو صدقة أو نسك. رواه الأثرم.

وكذا: لو وطئ بعد التحلل الأول في الحج.
(وخطأ في الكل) أي: كل ما ذكر من مباشرة دون فرج، وتكرار نظر، وتقبيـل، ولمس لشهوة، أنزل أو مذى، أو لا: (كعمد) في حكم الفدية، كالوطء.

(وأُنشئ مع شهوة) فيما سبق: (كرجل) فيما يجب من الفدية، كالوطء.

(وما وجب) من فدية (لفوات) حج، (أو) (لترك واجب: فكُمُتعة) تجب شاة. فإن لم يجد: صام عشرة أيام؛ لأنه ترك بعض ما اقتضاه إحرامه، أشبه المترفة بترك أحد السفريين.

لكن لا يمكن في الفوات صوم ثلاثة أيام قبل يوم النحر؛ لأنَّ

(١) أي: يُخيَّر فيه بين صيام أو صدقة أو نسك. وكذا: الوطء في الحج بعد التحلل الأول. (ع).

الفَوَاتِ إِنَّمَا يَكُونُ بِطُلُوعِ فَجْرِهِ قَبْلَ الْوُقُوفِ .

(ولا شيء) أي: لا فِدْيَةٌ (على مَنْ فَكَّرَ، فَأَنْزَلَ)؛ لحديث:

«عُفِيَ لَأُمْتِي عَنِ الْخَطَا، وَالنِّسْيَانِ، وَمَا حَدَّثَتْ بِهِ أَنْفُسَهَا، مَا لَمْ تَعْمَلْ بِهِ أَوْ تَتَكَلَّمَ»^(١). متفق عليه^[١].

ولا يُقَاسُ على تِكْرَارِ النَّظَرِ؛ لِأَنَّهُ دُونُهُ فِي اسْتِدْعَاءِ الشَّهْوَةِ، وَإِفْضَائِهِ إِلَى الْإِنْزَالِ، وَيُخَالِفُهُ فِي التَّحْرِيمِ إِذَا تَعَلَّقَ بِأَجْنَبِيَّةٍ، أَوْ فِي الْكَرَاهَةِ، إِذَا تَعَلَّقَ بِمَبَاحَةٍ^(٢)، فَيَبْقَى عَلَى الْأَصْلِ.

(١) حديث: «عُفِيَ لَأُمْتِي عَنِ الْخَطَا وَالنِّسْيَانِ»^[٢]. لَيْسَ هُوَ فِي «الصَّحِيحِ»، بَلْ فِي بَعْضِ «السُّنَنِ»، وَالَّذِي فِي «الصَّحِيحِينَ»: «إِنَّ اللَّهَ عَفَا لِأُمْتِي عَمَّا حَدَّثَتْ بِهِ أَنْفُسَهَا، مَا لَمْ تَعْمَلْ بِهِ أَوْ تَتَكَلَّمَ». (خطه)^[٣].

(٢) قوله: (بِمَبَاحَةٍ) أي: كَصَائِمَةٍ. (خطه)^[٤].
أي: فِيمَا إِذَا كَانَتْ صَائِمَةً أَوْ مُحَرَّمَةً، لَا مُحَرَّمَةً مُطْلَقًا.



[١] لم أجده عندهما بهذا اللفظ. وإنما أخرجه البخاري (٥٢٦٩)، ومسلم (١٢٧/

٢٠١) بلفظ: «إن الله تجاوز عن أمتي ما حدثت..» من حديث أبي هريرة.

[٢] تقدم تخريجه (٢١٨/١) بهذا اللفظ.

[٣] التعليق ليس في الأصل.

[٤] ما تقدم من التعليق من زيادات (ب).

(فَضْلٌ)

(وَمَنْ كَرَّرَ مَحْظُورًا) فِي إِحْرَامِهِ (مِنْ جِنْسٍ غَيْرِ قَتْلِ صَيْدٍ؛ بَأَنْ حَلَقَ) شَعْرًا، وَأَعَادَهُ، (أَوْ قَلَّمَ) أَظْفَارَهُ وَأَعَادَهُ، (أَوْ لَبَسَ) الْمَخِيطَ وَأَعَادَ لُبْسَهُ أَوْ غَيْرَهُ. وَكَذَا: لَوْ تَعَدَّدَ السَّبَبُ، فَلَبَسَ لِبَدًا ثُمَّ نَزَعَ أَوْ لَا، ثُمَّ لَبَسَ لِنَحْوِ مَرَضٍ، (أَوْ تَطَيَّبَ) وَأَعَادَهُ، (أَوْ وَطِئَ) وَأَعَادَهُ بِالْمَوْطُوعَةِ، أَوْ غَيْرِهَا (قَبْلَ التَّكْفِيرِ) عَنْ أَوَّلِ مَرَّةٍ فِي الْكُلِّ: (ف) عَلَيْهِ كَفَّارَةٌ (وَاحِدَةً) لِلْكُلِّ؛ لِأَنَّ اللَّهَ تَعَالَى أَوْجَبَ لِحَلْقِ الرَّأْسِ فِدْيَةً وَاحِدَةً، وَلَمْ يُفَرِّقْ بَيْنَ مَا وَقَعَ فِي دَفْعَةٍ أَوْ دَفْعَاتٍ. (وَالْأَيُّ) بَأَنْ كَفَّرَ لِلْمَرَّةِ الْأُولَى: (لِزِمَةِ) كَفَّارَةٍ (أُخْرَى) لِلْمَرَّةِ الثَّانِيَةِ؛ لِعَدَمِ مَا يُسْقِطُهَا، كَمَا لَوْ حَلَفَ وَحَنِثَ، ثُمَّ كَفَّرَ، ثُمَّ حَلَفَ وَحَنِثَ.

وَإِذَا لَبَسَ، وَغَطَّى رَأْسَهُ، وَلَبَسَ الْخُفَّ: فِدْيَةٌ وَاحِدَةٌ؛ لِأَنَّ الْجَمِيعَ جِنْسٌ وَاحِدٌ. قَالَهُ الزَّرْكَشِيُّ وَغَيْرُهُ.

(و) إِنْ كَانَ الْمَحْظُورُ (مِنْ أَجْنَاسٍ)؛ بَأَنْ حَلَقَ، وَقَلَّمَ ظُفْرَهُ، وَتَطَيَّبَ، وَلَبَسَ مَخِيطًا: (ف) عَلَيْهِ (لِكُلِّ جِنْسٍ فِدَاءٌ) تَفَرَّقَتْ أَوْ اجْتَمَعَتْ^(١)؛ لِأَنَّهَا مَحْظُورَاتٌ مُخْتَلِفَةٌ الْأَجْنَاسِ، فَلَمْ يَتَدَاخَلْ

(١) قَالَ ابْنُ أَبِي مُوسَى فِي «الْإِرْشَادِ»: إِذَا لَبَسَ وَغَطَّى رَأْسَهُ مُتَفَرِّقًا، فَكَفَّارَتَانِ، وَإِنْ كَانَ فِي وَقْتٍ وَاحِدٍ، فَرِوَايَتَانِ. (خَطُّهُ)^[١].

جزاؤها، كالحُدُودِ الْمُخْتَلِفَةِ. وَعَكْسُهُ: إِذَا كَانَتْ مِنْ جِنْسٍ وَاحِدٍ.
 (و) عَلَيْهِ (فِي الصُّيُودِ وَلَوْ قُتِلَتْ مَعًا: جَزَاءٌ بَعْدَ دَهَا)؛ لِقَوْلِهِ
 تَعَالَى: ﴿فَجَزَاءٌ مِّثْلُ مَا قَتَلَ مِنَ النَّعَمِ﴾ [المائدة: ٩٥]. وَمِثْلُ الْمُتَعَدِّ لَا
 يَكُونُ مِثْلَ أَحَدِهَا.

(وَيُكْفَرُ) وَجُوبًا (مَنْ حَلَقَ) نَاسِيًا أَوْ جَاهِلًا أَوْ مُكْرَهًا، (أَوْ قَلَّمَ)
 أَظْفَارَهُ كَذَلِكَ، (أَوْ وَطِئَ) أَوْ بَاشَرَ كَذَلِكَ، وَتَقَدَّمَ قَرِيبًا. (أَوْ قَتَلَ
 صَيْدًا نَاسِيًا، أَوْ جَاهِلًا، أَوْ مُكْرَهًا) أَوْ نَائِمًا قَلَعَ شَعْرَهُ، أَوْ صَوَّبَ رَأْسَهُ
 إِلَى تَوْرِ، فَأَحْرَقَ اللَّهْبُ شَعْرَهُ؛ لِأَنَّهُ إِتْلَافٌ، فَاسْتَوَى عَمْدُهُ وَسَهْوُهُ،
 كِإِتْلَافِ مَالٍ آدَمِيٍّ، وَلِأَنَّهُ تَعَالَى أَوْجَبَ الْفِدْيَةَ عَلَى مَنْ حَلَقَ لِأَذَى بِهِ
 وَهُوَ مَعْدُورٌ، فَغَيْرُهُ أَوْلَى. قَالَ الزُّهْرِيُّ: تَجِبُ الْفِدْيَةُ عَلَى قَاتِلِ الصَّيْدِ
 مُتَعَمِّدًا بِالْكِتَابِ، وَعَلَى الْمُخْطِئِ بِالسُّنَّةِ.

و(لَا) يُكْفَرُ (مَنْ لَبَسَ) نَاسِيًا أَوْ جَاهِلًا أَوْ مُكْرَهًا، (أَوْ تَطَيَّبَ) فِي
 حَالٍ مِنْ ذَلِكَ، (أَوْ عَطَى رَأْسَهُ فِي حَالٍ مِنْ ذَلِكَ)؛ لِحَدِيثٍ: «عُفِيَ
 لَأَمْتِي عَنِ الْخَطَا وَالنِّسْيَانِ، وَمَا اسْتُكْرِهَوا عَلَيْهِ»^[١]. وَلِأَنَّهُ يَقْدَرُ عَلَى
 رَدِّ هَذِهِ بِالْإِزَالَةِ، بِخِلَافِ الْأَوَّلِ؛ لِأَنَّهَا إِتْلَافٌ.
 (وَمَتَى زَالَ عُذْرُهُ) مِنْ نِسْيَانٍ، أَوْ جَهْلٍ، أَوْ إِكْرَاهٍ: (أَزَالَهُ) أَيِ:

اللَّبْسَ، أَوِ الطَّيِّبَ، أَوْ تَغْطِيَةَ الرَّأْسِ. فَيَنْزِعُ مَا لَبِسَهُ، وَيَغْسِلُ الطَّيِّبَ، وَيَكْشِفُ رَأْسَهُ (فِي الْحَالِ)؛ لِحَدِيثِ يَعْلَى بْنِ أُمَيَّةَ، وَفِيهِ: «اخْلَعْ عَنْكَ هَذِهِ الْجُبَّةَ، وَاغْسِلْ عَنْكَ أَثَرَ الْخُلُقِ - أَوْ قَالَ: أَثَرَ الصُّفْرَةِ - وَاصْنَعْ فِي عُمُرَتِكَ كَمَا تَصْنَعُ فِي حَجَّكَ». متفق عليه^[١]. وَلَمْ يَأْمُرْهُ بِالْفِدْيَةِ، مَعَ سُؤَالِهِ عَمَّا يَصْنَعُ، وَتَأْخِيرِ الْبَيَانِ عَنْ وَقْتِ الْحَاجَةِ غَيْرُ جَائِزٍ، فَذَلَّ عَلَى أَنَّهُ غَدِرَ بِجَهْلِهِ. وَالنَّاسِي فِي مَعْنَاهُ.

(وَمَنْ لَمْ يَجِدْ مَاءً لَغَسْلِ طَيِّبٍ) وَهُوَ مُحْرِمٌ: (مَسَحَهُ) أَيِ: الطَّيِّبَ بِنَحْوِ خِرْقَةٍ، (أَوْ حَكَّهُ بِتُرَابٍ أَوْ نَحْوِهِ)؛ لِأَنَّ الْوَاجِبَ إِزَالَتُهُ (حَسَبَ الْإِمْكَانِ)، وَيُسْتَحَبُّ أَنْ يَسْتَعِينَ فِي إِزَالَتِهِ بِحَلَالٍ؛ لَعَلَّ يُبَاشِرَهُ الْمُحْرِمُ.

(وَلَهُ غَسْلُهُ بِيَدِهِ)؛ لِعُمُومِ أَمْرِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ بِغَسْلِهِ، وَلِأَنَّهُ تَارَكَ لَهُ. (و) لَهُ غَسْلُهُ (بِمَائِعٍ)؛ لِمَا مَرَّ.

(فَإِنْ أَخْرَهُ) أَيِ: غَسَلَ الطَّيِّبَ عَنْهُ (بِلا غُدْرٍ: فَدَى)؛ لِلِاسْتِدَامَةِ، أَشْبَهَ الْإِبْتِدَاءَ. وَإِنْ وَجَدَ مَاءً لَا يَكْفِي لَوْضُوئِهِ وَغَسَلَ الطَّيِّبَ: غَسَلَهُ بِهِ وَتَيَمَّمَ، إِنْ لَمْ يَقْدِرْ عَلَى قَطْعِ رَائِحَتِهِ بِغَيْرِ الْمَاءِ.

(وَيَفِدِي مَنْ رَفَضَ إِحْرَامَهُ ثُمَّ فَعَلَ مَحْظُورًا) لِلْمَحْظُورِ؛ لِأَنَّ

[١] تقدم تخريجه (ص ١٨، ٣/٥٩١).

التَّحَلُّلُ مِنَ الْإِحْرَامِ: إِمَّا بِكَمَالِ التُّسْلُكِ، أَوْ عِنْدَ الْحَضَرِ، أَوْ بِالْعُذْرِ إِذَا شَرِطَ. وَمَا عَدَاهَا لَيْسَ لَهُ التَّحَلُّلُ بِهِ.

وَلَا يَفْسُدُ الْإِحْرَامُ بِرَفْضِهِ، كَمَا لَا يَخْرُجُ مِنْهُ بِفَسَادِهِ، فَإِحْرَامُهُ بَاقٍ، وَتَلَزُمُهُ أَحْكَامُهُ. وَلَا شَيْءٌ عَلَيْهِ لِرَفْضِ الْإِحْرَامِ؛ لِأَنَّهُ مُجَرَّدُ نِيَّةٍ لَمْ يُوَثِّرْ شَيْئًا. وَقَدَّمَ فِي «الْفُرُوعِ»: يَلْزَمُهُ لَهُ دَمٌ.

(وَمَنْ تَطَيَّبَ قَبْلَ إِحْرَامِهِ فِي بَدَنِهِ: فَلَهُ اسْتِدَامَتُهُ فِيهِ)؛ لِحَدِيثِ عَائِشَةَ: كَأَنِّي أَنْظُرُ إِلَى وَبِيصِ الْمِسْكِ فِي مَفَارِقِ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ، وَهُوَ مُحَرَّمٌ. مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١]. وَلَأَبِي دَاوُدَ^[٢] عَنْهَا: كُنَّا نَخْرُجُ مَعَ النَّبِيِّ ﷺ إِلَى مَكَّةَ، فَنُضَمُّدُ جِبَاهَنَا بِالْمِسْكِ الْمَطْيَبِ، عِنْدَ الْإِحْرَامِ، فَإِذَا عَرِقَتْ إِحْدَانَا، سَالَ عَلَى وَجْهِهَا، فَيَرَاهَا النَّبِيُّ ﷺ، فَلَا يَنْهَاهَا.

(وَلَا) يَجُوزُ لِمُحَرَّمٍ (لُبْسُ مُطَيَّبٍ بَعْدَهُ) أَيِ: الْإِحْرَامِ؛ لِحَدِيثِ: «لَا تَلْبَسُوا مِنَ الثِّيَابِ شَيْئًا مَسَّهُ الزَّعْفَرَانُ، وَلَا الْوَرْسُ». مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[٣]. (فَإِنْ فَعَلَ) أَيِ: لَبَسَ مُطَيَّبًا بَعْدَ إِحْرَامِهِ: فَدَى.

(أَوْ اسْتَدَامَ لُبْسَ مَخِيطٍ أَحْرَمَ فِيهِ، وَلَوْ لَحْظَةً فَوْقَ) الْوَقْتِ (الْمُعْتَادِ مِنْ خَلْعِهِ: فَدَى)؛ لِأَنَّ اسْتِدَامَتَهُ كَابْتِدَائِهِ. (وَلَا يَشُقُّهُ)؛

[١] تقدم تخريجه (٥٩١/٣).

[٢] أخرجه أبو داود (١٨٣٠). وصححه الألباني في «صحيح أبي داود» (١٦٠٦).

[٣] تقدم تخريجه (ص ١٣).

لِحَدِيثِ يَعْلَى بْنِ أُمَيَّةَ^[١]، وَلَأَنَّهُ إِتْلَافٌ مَالٍ بِلَا حَاجَةٍ. وَلَوْ وَجَبَ الشَّقُّ أَوْ الْفِدْيَةُ بِالْإِحْرَامِ فِيهِ، لَبَيَّنَهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ.

(وَأِنْ لَبَسَ) مُحْرِمٌ، (أَوْ افْتَرَشَ مَا كَانَ مُطَيَّبًا وَانْقَطَعَ رِيحُهُ) أَيِ: الطَّيِّبِ مِنْهُ. (وَيَفُوحُ) رِيحُهُ (بَرَشَ مَاءً^(١)) عَلَى مَا كَانَ مُطَيَّبًا وَانْقَطَعَ رِيحُهُ، (وَلَوْ) افْتَرَشَهُ (تَحْتَ حَائِلٍ - غَيْرِ ثِيَابِهِ - لَا يَمْنَعُ) الْحَائِلُ (رِيحُهُ وَ) لَا (مَبَاشَرَتُهُ: فَدَى)؛ لِأَنَّهُ مُطَيَّبٌ اسْتَعْمَلَهُ؛ لظُهُورِ رِيحِهِ عِنْدَ رَشِّ الْمَاءِ، وَالْمَاءُ لَا رِيحَ لَهُ، وَإِنَّمَا هُوَ مِنَ الطَّيِّبِ فِيهِ.

وَإِنْ مَسَّ طَيِّبًا يَظُنُّهُ يَابِسًا، فَبَانَ رَطْبًا: فِيهِ وَجُوبُ فِدْيَةٍ وَجَهَانٍ؛ صَوَّبَ فِي «الْإِنْصَافِ»، وَ«تَصْحِيحِ الْفُرُوعِ»: لَا فِدْيَةَ عَلَيْهِ. وَقَالَ: قَدَّمَهُ فِي «الرَّعَايَةِ الْكُبْرَى» فِي مَوْضِعٍ.

(١) أَيِ: إِذَا قِيلَ: إِنَّ رِيحَهُ تَظْهَرُ عِنْدَ رَشِّهِ، مُنِعَ مِنْهُ. قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[٢]: فَإِنْ لَبَسَ ثَوْبًا مُطَيَّبًا، فَانْقَطَعَ رِيحُ الطَّيِّبِ مِنْهُ، وَكَانَ بِحَيْثُ إِذَا رُشَّ فِيهِ مَاءٌ فَاحَ رِيحُهُ، فَعَلِيهِ الْفِدْيَةُ. وَهَذَا بِلَا نِزَاعٍ. وَكَذَا لَوْ افْتَرَشَهُ. نَصَّ عَلَيْهِ. (خَطَهُ)^[٣].



[١] تقدم تخريجه (ص ١٨، ٣/٥٩١).

[٢] «الإنصاف» (٨/٤٣٧).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

(فَصْلٌ)

(وَكُلُّ هَدْيٍ أَوْ إِطْعَامٍ يَتَعَلَّقُ بِحَرَمٍ أَوْ إِحْرَامٍ، كَجَزَاءِ صَيْدٍ) حَرَمٌ أَوْ إِحْرَامٌ، (وَمَا وَجِبَ) مِنْ فِدْيَةٍ (لِتَرْكِ وَاجِبٍ، أَوْ) لـ (فَوَاتٍ) حَجٍّ، (أَوْ) وَجِبَ (بِفِعْلِ مَحْظُورٍ فِي حَرَمٍ) كَلْبَسٍ، وَوَطِئٍ فِيهِ: فَهُوَ لِمَسَاكِينِ الْحَرَمِ. قَالَ ابْنُ عَبَّاسٍ: الْهَدْيُ وَالْإِطْعَامُ بِمَكَّةَ.

(و) كَذًا: (هَدْيٌ تَمَتَّعَ، وَقِرَانٍ، وَمَنْذُورٍ، وَنَحْوِهَا)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿ثُمَّ مَحَلُّهَا إِلَى الْبَيْتِ الْأَعْتِيقِ﴾ [الحج: ٣٣]. وَقَالَ فِي جَزَاءِ الصَّيْدِ: ﴿هَدْيًا بَلَغَ الْكَعْبَةِ﴾ [المائدة: ٩٥]. وَقَيْسٌ عَلَيْهِ الْبَاقِي.

(يَلْزَمُهُ: ذَبْحُهُ) أَيِ: الْهَدْيِ (فِي الْحَرَمِ) قَالَ أَحْمَدُ: مَكَّةُ وَمِنَى وَاحِدٌ. وَاحْتَجَّ الْأَصْحَابُ بِحَدِيثِ جَابِرٍ مَرْفُوعًا: «كُلُّ فِجَاجٍ مَكَّةَ طَرِيقٌ وَمَنْحَرٌ». رَوَاهُ أَحْمَدُ، وَأَبُو دَاوُدَ [١]. وَرَوَاهُ مُسْلِمٌ [٢] بَلْفِظٍ: «مِنَى كُلُّهَا مَنْحَرٌ». وَإِنَّمَا أَرَادَ الْحَرَمَ؛ لِأَنَّهُ كُلُّهُ طَرِيقٌ إِلَيْهَا. وَالْفَجْجُ: الطَّرِيقُ.

(و) يَلْزَمُ: (تَفْرِقَةُ لَحْمِهِ) أَيِ: الْهَدْيِ الْمَذْكُورِ: لِمَسَاكِينِهِ، (أَوْ

[١] أخرجه أحمد (٣٨١/٢٢) (١٤٤٩٨)، وأبو داود (٩٣٧). وصححه الألباني في «الصحيحة» (٢٤٦٤).

[٢] أخرجه مسلم (١٤٩/١٢١٨).

إِطْلَاقُهُ لِمَسَاكِينِهِ^(١) أَي: الْحَرَمُ^(٢)؛ لِأَنَّ الْمَقْصُودَ مِنْ ذَبْحِهِ بِالْحَرَمِ التَّوَسُّعَ عَلَيْهِمْ، وَلَا يَحْصُلُ بِإِعْطَاءِ غَيْرِهِمْ.

وكذا: الإِطْعَامُ. قَالَ ابْنُ عَبَّاسٍ: الْهَدْيُ وَالْإِطْعَامُ بِمَكَّةَ. وَلَأَنَّهُ يَنْفَعُهُمْ كَالْهَدْيِ.

(وَهُمْ) أَي: مَسَاكِينُ الْحَرَمِ: (الْمُقِيمُ بِهِ) أَي: الْحَرَمِ، (وَالْمُجْتَازُ) بِالْحَرَمِ (مِنْ حَاجٍّ وَغَيْرِهِ، مَمَّنْ لَهُ أَخَذَ زَكَاةً لِحَاجَةٍ). وَلَوْ تَبَيَّنَ غِنَاهُ بَعْدُ: فَكَرَزَكَاةً.

(وَالْأَفْضَلُ: نَحْرُ مَا) وَجَبَ (بِحَجٍّ بِمَنَى، وَ) نَحْرُ (مَا) وَجَبَ (بِعُمْرَةٍ بِالْمَرَّةِ)؛ خُرُوجًا مِنْ خِلَافِ مَالِكٍ^(٣) وَمَنْ تَبِعَهُ.

(١) قوله: (لِمَسَاكِينِهِ) ظَاهِرٌ تَعْبِيرِهِمْ بِالْجَمْعِ: أَنَّهُ لَا يُجْزَى الدَّفْعُ لَوَاحِدٍ، كَالْفِطْرَةِ، اللَّهُمَّ إِلَّا أَنْ يُقَالَ: الْمَرَادُ الْجِنْسُ، لَكِنْ قَالَ الشَّيْخُ «م ص»: إِنْ حَاقَهُ بِالْكَفَّارَةِ أَشْبَهَ. (ع ن)^[١].

(٢) وَقَالَ مَالِكٌ: إِذَا ذَبَحَهَا فِي الْحَرَمِ، جَازَ تَفْرِقَةُ لَحْمِهَا فِي الْحِلِّ. (خطه)^[٢].

(٣) مَذْهَبُ مَالِكٍ: أَنَّهُ لَا يُنَحْرُ فِي الْحَجِّ إِلَّا بِمَنَى، وَلَا فِي الْعُمْرَةِ إِلَّا بِمَكَّةَ. (خطه)^[٣].

[١] «حاشية عثمان» (١٢٦/٢).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

(وَإِنْ سَلَّمَهُ) أي: الهَدْيَ حَيًّا (لَهُمْ) أي: مَسَاكِينِ الْحَرَمِ،
(فَنَحَرُوهُ: أَجْزَاءً)؛ لِحُصُولِ الْمُقْصُودِ، (وَالَا) يَنْحَرُوهُ: (اسْتَرَدَّاهُ)
(وَجُوبًا، (وَنَحَرَهُ)؛ لَوْجُوبِ نَحْرِهِ. (فَإِنْ أَبَى) اسْتَرَدَّاهُ، (أَوْ عَجَزَ)
عن اسْتِرْدَادِهِ: (ضَمِنَهُ) لِمَسَاكِينِ الْحَرَمِ؛ لِعَدَمِ بَرَاءَتِهِ.

(وَالْعَاجِزُ عَنِ إِصَالِهِ) أي: مَا وَجَبَ ذَبْحُهُ بِالْحَرَمِ، (إِلَى الْحَرَمِ)
بِنَفْسِهِ، أَوْ بِمَنْ يُرْسِلُهُ مَعَهُ: (يَنْحَرُهُ حَيْثُ قَدَرَ، وَيُفَرِّقُهُ بِمَنْحَرِهِ)؛ لِقَوْلِهِ
تعالى: ﴿لَا يُكَلِّفُ اللَّهُ نَفْسًا إِلَّا وُسْعَهَا﴾ [البقرة: ٢٨٦].

(وَتُجْزَى فِدْيَةٌ أَذَى، (و) فِدْيَةٌ (لُبْسٍ، (و) فِدْيَةٌ (طِيبٍ، وَنَحْوَهَا)
كَتَغْطِيَةِ رَأْسٍ، (و) سَائِرٍ (مَا وَجَبَ بِفِعْلِ مُحْظُورٍ) فَعَلَهُ (خَارِجَ
الْحَرَمِ: بِهِ) مُتَعَلِّقٌ بـ«تُجْزَى» أي: الْحَرَمِ، (وَلَوْ) فَعَلَهُ (لِغَيْرِ غُذْرِ)
كَسَائِرِ الْهَدْيِ. (و) تُجْزَى أَيْضًا: (حَيْثُ وَجَدَ) الْمُحْظُورُ؛ لِأَمْرِهِ عَلَيْهِ
السَّلَامُ كَعَبِّ بْنِ عُجْرَةَ بِالْفِدْيَةِ بِالْحُدَيْبِيَّةِ^[١]، وَهِيَ مِنَ الْحِلِّ.
وَاشْتَكَى الْحُسَيْنُ بْنُ عَلِيٍّ رَأْسَهُ، فَحَلَقَهُ عَلَيَّ، وَنَحَرَ عَنْهُ جُزُورًا
بِالشَّقِيَا. رَوَاهُ مَالِكٌ، وَالْأَثَرُ، وَغَيْرُهُمَا.

(وَدَمٌ إِحْصَارٍ: حَيْثُ أُحْصِرَ) مِنْ حِلٍّ أَوْ حَرَمٍ. نَصًّا؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ
السَّلَامُ نَحَرَ هَدْيَهُ فِي مَوْضِعِهِ بِالْحُدَيْبِيَّةِ^[٢]، وَهِيَ مِنَ الْحِلِّ. قَالَ

[١] تقدم تخريجه (ص ٦).

[٢] تقدم تخريجه (ص ١٧).

تعالى: ﴿وَصَدُّوكُمْ عَنِ الْمَسْجِدِ الْحَرَامِ وَالْهَدْيِ مَعَكُوفًا أَنْ يَبْلُغَ مَحَلَّهُمْ﴾ [الفتح: ٢٥].

(و) يُجْزَى (صَوْمٌ، وَحَلَقٌ: بِكُلِّ مَكَانٍ)؛ لِأَنَّهُ لَا يَتَعَدَّى نَفْعُهُ إِلَى أَحَدٍ، فَلَا فَائِدَةٌ فِي تَخْصِيصِهِ بِالْحَرَمِ. وَلِعَدَمِ الدَّلِيلِ عَلَيْهِ.

(وَالْدَّمُ الْمُطْلَقُ: كَأُضْحِيَّةٍ) أَي: يُجْزَى فِيهِ مَا يُجْزَى فِيهَا. فَإِنْ قَيَّدَ بِنَحْوِ بَدَنَةٍ: تَقَيَّدَ. (جَذَعُ ضَائِنٍ) لَهُ سِتَّةُ أَشْهُرٍ، (أَوْ ثِنْيِي مَغْزٍ) لَهُ سَنَةٌ، (أَوْ سُبْعُ بَدَنَةٍ، أَوْ سُبْعُ (بَقَرَةٍ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى فِي التَّمَتُّعِ: ﴿فَمَا اسْتَيْسَرَ مِنَ الْهَدْيِ﴾ [البقرة: ١٩٦] قَالَ ابْنُ عَبَّاسٍ: شَاةٌ، أَوْ شِرْكٌ فِي دَمٍ. وَقَوْلِهِ: ﴿فَفِدْيَةٌ مِّنْ صِيَامٍ أَوْ صَدَقَةٍ أَوْ نُسُكٍ﴾ [البقرة: ١٩٦] فَسَّرَهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ فِي حَدِيثِ كَعْبِ بْنِ عُجْرَةَ بِذَبْحِ شَاةٍ. وَقِيَسَ عَلَيْهِمَا الْبَاقِي.

(فَإِنْ ذَبَحَ) مَنْ وَجَبَ عَلَيْهِ دَمٌ مُّطْلَقٌ (إِحْدَاهُمَا) أَي: بَدَنَةً أَوْ بَقَرَةً: (فَهُوَ) (أَفْضَلُ) مِمَّا تَقَدَّمَ؛ لِأَنَّهَا أَوْفَرُ لَحْمًا، وَأَنْفَعُ لِلْفُقَرَاءِ. (وَتَجِبُ كُلُّهَا^(١))؛ لِأَنَّهُ اخْتَارَ الْأَعْلَى لِأَدَاءِ فَرَضِهِ، فَكَانَ كُلُّهُ وَاجِبًا،

(١) وَقِيلَ: يَلْزَمُهُ سُبْعُهَا فَقَطْ، وَالْبَاقِي لَهُ أَكْلُهُ وَالتَّصَرُّفُ فِيهِ؛ لَجَوَازِ تَرْكِهِ مُطْلَقًا كَذَبْحِهِ سَبْعَ شَيْءٍ.

قَالَ ابْنُ أَبِي الْمَجْدِ: فَإِنْ ذَبَحَ بَدَنَةً، لَمْ تَلْزَمُهُ كُلُّهَا، فِي الْأَشْهُرِ. قَالَ فِي «الْقَوَاعِدِ الْأَصُولِيَّةِ»^[١]: وَيَنْبَغِي أَنْ يُنَى عَلَى الْخِلَافِ زِيَادَةُ

كالأعلى من خِصَالِ الكَفَّارَةِ إذا اختارَه.

(وَتُجْزَى عَنْ بَدَنَةٍ وَجِبَتْ، ولو) جَزَاءً (في صَيْدٍ: بَقْرَةً)؛ لحديث ابن^[١] الزُّبَيْرِ، عن جابرٍ: كُنَّا نَنْحَرُ الْبَدَنَةَ عَنْ سَبْعَةٍ. فَقِيلَ لَهُ: وَالْبَقْرَةُ؟ فقال: وهل هي إِلَّا مِنَ الْبُذْنِ؟! رواه مُسْلِمٌ.

(كَعَكْسِهِ) أي: كما تجزى بدنة عن بقرة وجبت، ولو في صيد. (و) يُجْزَى (عن سبع شياه: بدنة، أو بقرة، مطلقاً) أي: وجد الشياه أو عديمها، في جزاء الصيد أو غيره؛ لحديث جابر: أمرنا رسول الله ﷺ أن نشترك في الإبل والبقر، كل سبعة منا في بدنة. رواه مُسْلِمٌ^[٢].

الثَّوَابِ؛ فَإِنَّ ثَوَابَ الْوَاجِبِ أَعْظَمُ مِنْ ثَوَابِ التَّطَوُّعِ. وتقدّم نظيرها فيما إذا كان عنده خمس من الإبل وأخرج زكاتها بغيراً. (خطه)^[٣].



[١] كذا في النسخ الثلاث، وصوابه: «أي». وانظر: «تهذيب الكمال» (٤٠٢/٢٦).

والحديث أخرجه مسلم (٣٥٣/١٣١٨) من حديث أبي الزبير، عن جابر.

[٢] أخرجه مسلم (٣٥١/١٣١٨).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

(بَابُ جَزَاءِ الصَّيْدِ) تَفْصِيلاً

وهو: (ما يُسْتَحَقُّ بَدَلُهُ) أي: الصَّيْدُ، على مُتْلِفِهِ بِفِعْلِ أو سَبَبٍ. (مِنْ مِثْلِهِ) أي: الصَّيْدِ، (وَمُقَارِبِهِ، وَشَبْهِهِ^(١)) ولو أدنى مُشَابَهَةٍ، على ما يَأْتِي، أو مِنْ قِيَمَةٍ ما لا مِثْلَ لَهُ.

(وَيَجْتَمِعُ) على مُتْلِفِ صَيْدٍ (ضَمَانٌ) قِيَمَتُهُ لِمَالِكِهِ، (وَجَزَاءُ) وَهُوَ لِمَسَاكِينِ الْحَرَمِ: (فِي) صَيْدٍ (مَمْلُوكٍ)؛ لِأَنَّهُ حَيَوَانٌ مَضْمُونٌ بِالْكَفَّارَةِ، فَجَازَ اجْتِمَاعُهُمَا فِيهِ، كَالْعَبْدِ.

(وهو) أي الصَّيْدُ (ضَرْبَانِ):

(ما) أي: ضَرْبٌ (لَهُ مِثْلٌ) أي: شَبِيهُ (مِنَ النَّعَمِ) خِلْقَةً، لَا قِيَمَةً: (فَيَجِبُ فِيهِ) ذَلِكَ الْمِثْلُ. نَصًّا؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَجَزَاءٌ مِّثْلُ مَا قَتَلَ مِنَ النَّعَمِ﴾ [المائدة: ٩٥]. وَجَعَلَ عَلَيْهِ السَّلَامُ فِي الضَّبْعِ كَبْشًا^[١].

بَابُ جَزَاءِ الصَّيْدِ

(١) قوله: (مِنْ مِثْلِهِ، وَمُقَارِبِهِ، وَشَبْهِهِ) الظَّاهِرُ: أَنَّ الْعَطْفَ تَفْسِيرِيٌّ، كَمَا يَدُلُّ عَلَيْهِ قَوْلُ الْجَلَالِ فِي تَفْسِيرِ قَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿مِّثْلُ مَا قَتَلَ مِنَ النَّعَمِ﴾. أي: شَبْهُهُ فِي الْخَلْقِ. (خطه)^[٢].

[١] أخرجه أبو داود (٣٨٠١)، وابن ماجه (٣٠٨٥)، من حديث جابر. وصححه الألباني في «الإرواء» (١٠٥٠).

[٢] التعليق ليس في الأصل.

(وهو) أي: الصَّيْدُ الذي لَهُ مِثْلٌ مِنَ النَّعَمِ (نَوَعَان):
 (أَحَدُهُمَا: قَضَتْ فِيهِ الصَّحَابَةُ) فَيَجِبُ فِيهِ مَا قَضَتْ بِهِ. نَصًّا؛
 لَأَنَّهُمْ أَعْرَفُوا، وَقَوْلُهُمْ أَقْرَبُ إِلَى الصَّوَابِ، وَفِي الْخَبَرِ: «اقتَدُوا بِاللَّذِينَ
 مِنْ بَعْدِي؛ أَبِي بَكْرٍ وَعُمَرُ»^[١]. وفيه: «أصحابي كالنُّجُومِ بَأْيُهُمْ
 اقْتَدَيْتُمْ، اهْتَدَيْتُمْ»^[٢].

وقوله تعالى: ﴿يَحْكُمُ بِهِ ذَوَا عَدْلٍ مِّنكُمْ﴾ [المائدة: ٩٥]. لَا يَقْتَضِي
 تَكَرَّرَ الْحُكْمِ، كَقَوْلِهِ: لَا تَضْرِبْ زَيْدًا، وَمَنْ ضَرَبَهُ فَعَلَيْهِ دِينَارٌ، لَا
 يَتَكَرَّرُ الدِّينَارُ بِضَرْبٍ وَاحِدٍ.
 (ومنه) أي: مَا قَضَتْ فِيهِ الصَّحَابَةُ:

(فِي النَّعَامَةِ: بَدَنَةٌ^(١)) رُوِيَ عَنْ عُمَرَ، وَعُثْمَانَ، وَعَلِيٍّ، وَزَيْدٍ،
 وَابْنِ عَبَّاسٍ، وَمُعَاوِيَةَ؛ لَأَنَّهَا تُشَبِّهُهَا.
 (وَفِي حِمَارِ الْوَحْشِ): بَقَرَةٌ. رُوِيَ عَنْ عُمَرَ. (و) فِي (بَقَرِهِ) أَي:
 الْوَحْشِ: بَقَرَةٌ. رُوِيَ عَنْ ابْنِ مَسْعُودٍ.

(١) والمرادُ بِالْبَدَنَةِ هُنَا: الْبَعِيرُ، ذَكَرًا كَانَ أَوْ أُنْثَى.

[١] أخرجه الترمذي (٣٦٦٢)، وابن ماجه (٩٧) من حديث حذيفة. وصححه الألباني
 في «الصحيحة» (١٢٣٣).

[٢] أخرجه القضاعي في «مسند الشهاب» (١٣٤٦) من حديث أبي هريرة. وأخرجه ابن
 بطه في «الإبانة» (٧٠٢) من حديث ابن عباس. والحديث قال عنه الألباني في
 «الضعيفة» (٥٨): موضوع.

(و) فِي (إِيْلٍ) بوزنِ قَتَبٍ، وَخُلْبٍ، وَسَيِّدٍ، وَهُوَ: ذَكَرُ الْأَوْعَالِ،
قَالَهُ فِي «الْإِنْصَافِ»: بَقَرَةٌ؛ لِقَوْلِ ابْنِ عَبَّاسٍ.

(و) فِي (تَيْتَلٍ) بوزنِ جَعْفَرٍ. قَالَ الْجَوْهَرِيُّ: الْوَعْلُ الْمُسِنَّ: بَقَرَةٌ.

(و) فِي (وَعَلٍ) بَفَتْحِ الْوَائِ مَعَ الْعَيْنِ وَكَسْرِهَا وَشُكُونِهَا: تَيْسُ
الْجَبَلِ. قَالَهُ فِي «الْقَامُوسِ». وَفِي «الصَّحَاحِ»: هُوَ الْأَرْوَى^(١): (بَقَرَةٌ)
يُرَوَّى عَنْ ابْنِ عُمرَ: فِي الْأَرْوَى بَقَرَةٌ.

(وَفِي الصَّبْعِ: كَبْشٌ). قَالَ الْإِمَامُ: حَكَمَ فِيهَا رَسُولُ اللَّهِ ﷺ
بَكَبْشٍ. انْتَهَى. وَقَضَى بِهِ عُمرُ وَابْنُ عَبَّاسٍ.

(وَفِي غَزَالٍ: شَاةٌ) رُوي عَنْ عَلِيٍّ، وَابْنِ عُمرَ. وَرَوَى جَابِرٌ
مَرْفُوعًا: «فِي الظَّبْيِ شَاةٌ»^[١]. قَالَهُ فِي «شَرْحِهِ». وَفِي «الْمَبْدَعِ»:
قَضَى بِهِ عُمرُ، وَابْنُ عَبَّاسٍ، وَرُوي عَنْ عَلِيٍّ.

(وَفِي وَبَرٍ) بِسُكُونِ الْبَاءِ: جَدْيٌ، وَهُوَ دَوِيَّةٌ كَحَلَاءِ دُونَ السَّنُورِ
لَا ذَنْبَ لَهَا. (و) فِي (ضَبٍّ: جَدْيٌ) قَضَى بِهِ عُمرُ، وَأَرْبَدُ. وَالْوَبْرُ
كَالضَّبِّ. وَالْجَدْيُ: الذَّكَرُ مِنْ أَوْلَادِ الْمَعْزِ، لَهُ سِتَّةُ أَشْهُرٍ.

(١) قَوْلُهُ: (الْأَرْوَى) وَالْأَرْوَى، بِفَتْحِ الْهَمْزَةِ، جَمْعُ أَرْوِيَّةٍ، بَضْمُهَا وَكَسْرُ
الْوَاوِ، وَتَشْدِيدُ الْيَاءِ، وَهِيَ: الْأُنْثَى مِنَ الْوَعُولِ. (ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ -
كَافِي).

[١] أخرجه الدارقطني (٢٤٦/٢ - ٢٤٧)، والبيهقي (١٨٣/٥). وانظر: «الإرواء» تحت
حديث (١٠٥٢).

(وفي يَزْبُوع: جَفْرَةٌ^(١)، لها أَرْبَعَةُ أَشْهُرٍ) رُويَ عن عمر، وابنِ

مسعودٍ، وجابرٍ.

(وفي أَرْنب: عَنَاقٌ) أي: أُنْثَى مِنْ أَوْلَادِ الْمَعَزِ، أَصْغَرُ مِنَ الْجَفْرَةِ،

يُروى عن عمر أَنَّهُ قَضَى بِذَلِكَ.

(وفي حَمَامٍ) أي: كُلُّ وَاحِدَةٍ مِنْهُ، (وهو) أي: الْحَمَامُ: (كُلُّ مَا

عَبَّ) الْمَاءَ، أي: وَضَعَ مِنْقَارَهُ فِيهِ، وَكَرَعَ كَمَا تَكْرُعُ الشَّاةُ، وَلَا يَأْخُذُ

قَطْرَةً قَطْرَةً، كَالدَّجَاجِ، وَالْعَصَافِيرِ. (وَهَذَر) أي: صَوَّتَ. فَيَدْخُلُ

فِيهِ: فَوَاحِشٌ، وَوَرَاشِينٌ، وَقَطَا، وَقُمْرِيٌّ، وَدُبْسِيٌّ: طَائِرٌ لَوْهُ بَيْنَ

السَّوَادِ وَالْحُمْرَةِ، يُقَرِّقُرُ، وَنَحْوَهَا: (شَاةٌ). نَصًّا. قَضَى بِهِ عُمَرُ،

وعثمانُ، وابنُ عمرَ، وابنُ عَبَّاسٍ، وَنَافِعُ بْنُ عَبْدِ الْحَارِثِ، فِي حَمَامِ

الْحَرَمِ. وَقَيْسٌ عَلَيْهِ حَمَامُ الْإِحْرَامِ. وَرُويَ عَنِ ابْنِ عَبَّاسٍ أَنَّهُ قَضَى بِهِ

فِي حَمَامِ الْإِحْرَامِ.

(التَّوَعُّ الثَّانِي: مَا لَمْ تَقْضِ فِيهِ الصَّحَابَةُ، وَلَهُ مِثْلُ مِنَ النَّعَمِ.

(وَيُرْجَعُ فِيهِ إِلَى قَوْلِ عَدْلَيْنِ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿يَحْكُمُ بِهِ ذَوَا عَدْلٍ

مِنْكُمْ﴾ [المائدة: ٩٥]. (خَبِيرَيْنِ)؛ لِيَحْصُلَ الْمُقْصُودُ بِهِمَا، فَيَحْكُمَانِ

(١) وفي «القاموس»: الْجَفْرَةُ مِنْ أَوْلَادِ الشَّاءِ: مَا عَظُمَ وَاسْتَكْرَشَ، أَوْ بَلَغَ

أَرْبَعَةَ أَشْهُرٍ. (خطه)^[١].

فِيهِ بِأَشْبَهِ الْأَشْيَاءِ بِهِ مِنْ حَيْثُ الْخِلْقَةُ، لَا الْقِيَمَةُ، كَقَضَاءِ الصَّحَابَةِ.
وَلَا يُشْتَرَطُ كَوْنُهُمَا أَوْ أَحَدُهُمَا فَقِيهًا؛ لظَاهِرِ الْآيَةِ.

(وَيَجُوزُ: كَوْنُ الْقَاتِلِ) لَصَيْدٍ مُحْكُومٍ فِيهِ بِمَثَلٍ (أَحَدُهُمَا) أَيِ:
الْعَدْلَيْنِ (أَوْ هُمَا^(١)) فَيَحْكُمَانِ عَلَى أَنْفُسَهُمَا بِالْمَثَلِ؛ لِعُمُومِ الْآيَةِ،
وَلِقَوْلِ عُمَرَ: احْكُمْ يَا أَرْبَدُ فِيهِ، أَيِ: الضَّبِّ الَّذِي وَطِئَهُ أَرْبَدُ فَفَزَرَ
ظَهْرَهُ. رَوَاهُ الشَّافِعِيُّ فِي «مُسْنَدِهِ».

قَالَ أَبُو الْوَفَاءِ عَلِيُّ (ابْنُ عَقِيلٍ): إِنَّمَا يَحْكُمُ الْقَاتِلُ لِلصَّيْدِ: إِذَا قَتَلَهُ
(خَطَأً، أَوْ) قَتَلَهُ (لِحَاجَةٍ) أَكَلَهُ^(٢)، (أَوْ) قَتَلَهُ (جَاهِلًا تَحْرِيمَهُ)؛ لِعَدَمِ
إِثْمِهِ إِذَنْ.

قَالَ (الْمُنْتَقَحُ: وَهُوَ) أَيِ: مَا ذَكَرَهُ ابْنُ عَقِيلٍ (قَوِيٌّ، وَلَعَلَّهُ) أَيِ:
قَوْلِ ابْنِ عَقِيلٍ (مُرَادُهُمْ) أَيِ: الْأَصْحَابِ؛ (لَأَنَّ قَتْلَ الْعَمْدِ يُنَافِي

(١) قَوْلُهُ: (أَوْ هُمَا) فِيهِ اسْتِعَارَةٌ ضَمِيرِ الرَّفْعِ مَكَانَ ضَمِيرِ النَّصْبِ.
(خَطُهُ)^[١].

(٢) قَوْلُهُ: (أَوْ لِحَاجَةٍ) أَيِ: حَاجَةً أَكَلَهُ، وَهَذَا لَيْسَ مِنْ كَلَامِ ابْنِ عَقِيلٍ،
بَلْ قَاسَهُ بَعْضُهُمْ، كَمَا يُعْلَمُ مِنْ «الْإِنْصَافِ». (حَاشِيَتُهُ)^[٢].
(خَطُهُ)^[٣].

[١] التعليق من زيادات (ب).

[٢] «إرشاد أولي النهى» (١/٥٣٣).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

الْعَدَالَةَ) إِنْ لَمْ يُتَّب، وَهِيَ شَرْطُ الْحُكْمِ.

(وَيُضْمَنُ صَغِيرٌ) بِمِثْلِهِ، (وَكَبِيرٌ) بِمِثْلِهِ، (وَصَحِيحٌ) بِمِثْلِهِ، (وَمَعِيبٌ) بِمِثْلِهِ، (وَمَاخِضٌ^(١)) أَي: حَامِلٌ مِنْ صَيْدٍ، (بِمِثْلِهِ) مِنْ النَّعَمِ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَجَزَاءٌ مِّثْلُ مَا قَتَلَ مِنَ النَّعَمِ﴾ [المائدة: ٩٥]. وَمِثْلُ الصَّغِيرِ صَغِيرٌ، وَمِثْلُ الْمَعِيبِ مَعِيبٌ. وَلَأَنَّ مَا ضُمِّنَ بِالْيَدِ وَالْجَنَائَةِ يَخْتَلِفُ ضَمَانُهُ بِالصَّغِيرِ وَالْعِيبِ وَغَيْرِهِمَا، كَالْبَهِيمَةِ. وَقَوْلُهُ تَعَالَى: ﴿فَجَزَاءٌ مِّثْلُ مَا قَتَلَ مِنَ النَّعَمِ﴾ مُقَيَّدٌ بِالْمِثْلِ. وَقَدْ أَجْمَعَ الصَّحَابَةُ عَلَى إِجَابِ مَا لَا يَصْلُحُ هَدِيًّا، كَالْجَفَرَةِ وَالْعَنَاقِ وَالْجَدْيِ.

وَإِنْ فَدَى الصَّغِيرَ أَوِ الْمَعِيبَ بِكَبِيرٍ صَحِيحٍ: فَأَفْضَلُ. (وَيَجُوزُ فِدَاءُ) صَيْدٍ (أَعْوَرَ مِنْ عَيْنٍ) يُمْنَى أَوْ يُسْرَى، (و) فِدَاءُ صَيْدٍ (أَعْرَجٍ مِنْ قَائِمَةٍ) يُمْنَى أَوْ يُسْرَى: (ب) بِمِثْلِهِ مِنَ النَّعَمِ، (أَعْوَرَ) عَنْ الْأَعْوَرَ مِنْ أُخْرَى، كَفِدَاءِ أَعْوَرَ يَمِينٍ بِأَعْوَرَ يَسَارٍ، وَعَكْسِيهِ. (و) أَعْرَجٍ مِنْ قَائِمَةٍ بِمِثْلِهِ، (أَعْرَجٍ مِنْ) قَائِمَةٍ (أُخْرَى) كَأَعْرَجٍ يَمِينٍ بِأَعْرَجٍ يَسَارٍ، وَعَكْسِيهِ؛ لِأَنَّ الْاِخْتِلَافَ يَسِيرٌ، وَنَوْعُ الْعِيبِ وَاحِدٌ، وَالْمَخْتَلِفُ مَحَلُّهُ.

(١) وَقَدْ مَ فِي «الْمَقْنَعِ»: تُفْدَى الْمَاخِضُ بِقِيَمَةِ مِثْلِهَا، اخْتَارَهُ الْقَاضِي وَأَبُو مُحَمَّدٍ. (خطه)^[١].

(و) يَجُوزُ فِدَاءُ (ذَكَرٍ بِأُنْثَى^(١)) بَلْ هُوَ أَفْضَلُ مِنْ فِدَائِهِ بِذَكَرٍ،
 كَمَا فِي «الْإِقْنَاعِ»؛ لِأَنَّ لَحْمَهَا أَطْيَبُ وَأَرْطَبُ. (و) يَجُوزُ (عَكْسُهُ)
 أَي: فِدَاءُ أَنْثَى بِذَكَرٍ؛ لِأَنَّ لَحْمَهُ أَوْفَرُ.

(و) لَا يَجُوزُ فِدَاءُ (أَعْوَرَ بِأَعْرَجٍ، وَنَحْوِ ذَلِكَ) مِمَّا اخْتَلَفَ نَوْعُ
 عَيْبِهِ؛ لِعَدَمِ الْمُمَثَّلَةِ.

(الصَّرْبُ الثَّانِي) مِنَ الصَّيْدِ: (مَا لَا مِثْلَ لَهُ) مِنَ النَّعَمِ، (وَهُوَ:
 بَاقِي الطَّيْرِ^(٢)).

(و) يَجِبُ (فِيهِ - وَلَوْ أَكْبَرَ مِنَ الْحَمَامِ) كَالِإَوَزِّ -: (قِيَمَتُهُ مَكَانَهُ)
 أَي: الْإِتْلَافِ، كِإِتْلَافِ مَالِ آدَمِيِّ^(٣).

(١) وَقِيلَ: يَجِبُ فِدَاءُ الْأُنْثَى بِمِثْلِهَا. صَحَّحَهُ فِي «النِّظْمِ». (خَطُّهُ)^[١].

(٢) كَالِإَوَزِّ، وَالْحُبَارَى، وَالْحَبْلِ، وَالْكَرْكِيِّ. (خَطُّهُ)^[٢].

(٣) فَلَوْ قَتَلَ فَرَخَ حَمَامٍ، كَانَ فِيهِ صَغِيرٌ مِنْ أَوْلَادِ الْغَنَمِ، وَفِي فَرَخِ النَّعَامَةِ
 جَزَاءٌ. (خَطُّهُ)^[٣].



[١] التعليق ليس في الأصل.

[٢] التعليق من زيادات (ب).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

(فَصْلٌ)

(وَإِنْ أَتَلَفَ) مُحَرِّمٌ، أَوْ مَنَ بِالْحَرَمِ (جُزْءًا مِّنَ صَيْدٍ، فَاَنْدَمَلَ) جُزْءُهُ، (وَهُوَ)، أَي: الصَّيْدُ (مُتَمَتِّعٌ^(١))، وَلَهُ) أَي: الصَّيْدِ (مِثْلٌ) مِّنَ النَّعَمِ: (ضَمِنَ) الْجُزْءَ الْمُتَلَفَ (بِمِثْلِهِ مِّنَ مِثْلِهِ) مِّنَ النَّعَمِ (لَحْمًا) كَأَصْلِهِ. وَلَا مَشَقَّةَ فِيهِ؛ لَجَوَازِ عُدُولِهِ إِلَى الْإِطْعَامِ وَالصَّوْمِ. (وَالْأَيُّ) يَكُنْ لَهُ مِثْلٌ مِّنَ النَّعَمِ: (ف) إِنَّهُ يَضْمَنُهُ (بِنَقْصِهِ مِّنَ قِيَمَتِهِ)؛ لَضَمَانِ جُمْلَتِهِ بِالْقِيَمَةِ، فَكَذَا جُزْؤُهُ.

(وَإِنْ جَنَى) مُحَرِّمٌ، أَوْ مَنَ بِالْحَرَمِ (عَلَى حَامِلٍ، فَأَلْقَتْ مَيْتًا: ضَمِنَ نَقْصَهَا) أَي: الْأُمُّ (فَقَطُّ، كَمَا لَوْ جَرَحَهَا)؛ لِأَنَّ الْحَمْلَ زِيَادَةٌ فِي الْبَهَائِمِ. وَإِنْ وَلَدَتْهُ حَيًّا، ثُمَّ مَاتَ، فَقَالَ جَمَاعَةٌ: عَلَيْهِ جَزَاؤُهُ. وَقَيَّدَهُ جَمَاعَةٌ بِمَا إِذَا كَانَ لَوْ قَتَلَ يَعِيشُ لَمِثْلِهِ، وَإِلَّا فَكَالْمَيْتِ. وَجَزَمَ بِهِ فِي «الْمَغْنِيِّ»، وَ«الشَّرْحِ».

(وَمَا أَمْسَكَ) مُحَرِّمٌ مِّنَ صَيْدٍ، (فَتَلَفَ فَرْخُهُ) أَوْ وَلَدُهُ: ضَمِنَهُ. (أَوْ نَفَّرَ) مِّنَ صَيْدٍ، (فَتَلَفَ) حَالَ نُفُورِهِ، وَلَوْ بِأَفَةِ سَمَاوِيَّةٍ، (أَوْ نَقَصَ) حَالَ نُفُورِهِ: ضَمِنَهُ؛ لِحُصُولِ تَلَفِهِ أَوْ نَقْصِهِ بِسَبَبِهِ. لَا إِنْ تَلَفَ بَعْدَ أَمْنِهِ.

(١) قوله: (وهو مُتَمَتِّعٌ) أَي: يمكنه الجري والطيران. (خطه)^[١].

(وإن جَرَحَهُ) أي: الصَّيْدَ جُرْحًا (غَيْرَ مُوْحٍ)^(١)، فغَابَ، ولم يَعْلَمْ خَبْرَهُ: ضَمِنَهُ بما نَقَصَهُ.

(أو وَجَدَهُ) أي: الصَّيْدَ بعدَ أن جَرَحَهُ (مَيِّتًا، ولم يَعْلَمْ مَوْتَهُ بِجِنَايَتِهِ: قَوْمَ) الصَّيْدَ (صَحِيحًا وَجَرِيحًا غَيْرَ مُنْدَمِلٍ)^(٢)، ثُمَّ يُخْرِجُ بِقِسْطِهِ مِنْ مِثْلِهِ) فَإِنْ نَقَصَ رُبْعًا، أَخْرَجَ رُبْعَ مِثْلِهِ، أو سُدُسًا، أَخْرَجَ كَذَلِكَ.

وإن لم يَكُنْ لَهُ مِثْلٌ: فَعَلَ بِأَرْشِهِ مَا يَفْعَلُ بِقِيَمَةِ مَا لَا مِثْلَ لَهُ؛ لِأَنَّهُ مُوَجَّبُ جِنَايَتِهِ. وَلَا يَجِبُ عَلَيْهِ جَزَاؤُهُ كُلُّهُ؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَعْلَمْ مَوْتَهُ بِفَعْلِهِ. (وإن وَقَعَ) صَيْدٌ جَرَحَهُ (فِي مَاءٍ)، يَقْتُلُهُ مِثْلُهُ أَوْ لَا، فَمَاتَ: ضَمِنَهُ.

(أَوْ تَرَدَّى) صَيْدٌ جَرَحَهُ، مِنْ غُلُوٍّ، (فَمَاتَ: ضَمِنَهُ) جَارِحُهُ؛ لِتَلَفِهِ بِسَبَبِهِ^(٣).

(١) قوله: (مُوْحٍ) الْمُوْحِي، بِالْحَاءِ الْمَهْمَلَةِ، وَهُوَ: الْقَرِيبُ إِلَى الْهَلَاكِ.

[«مُوْحٍ»: يَقَالُ: أَوْحَيْتُ الْعَمَلَ، وَوَحَيْتُهُ: أَسْرَعْتُهُ. فَالْجُرْحُ الْمُوْحِي:

الْمُسْرِعُ إِلَى الْمَوْتِ. (خطه)^[١]].

(٢) اَنْدَمَلَ الْجُرْحُ: صَلَحَ. (خطه)^[٢].

(٣) وإن رَمَى صَيْدًا فَأَصَابَهُ، ثُمَّ وَقَعَ عَلَى آخَرٍ فَمَاتَا، ضَمِنَهُمَا. وَلَوْ مَشَى

[١] ما بين المعكوفين من زيادات (ب).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

(و) يَجِبُ (فيما اندمَل) جُرْحُهُ مِنَ الصَّيُودِ، (غَيْرَ مُمْتَنِعٍ) مِنْ قَاصِدِهِ: جَزَاءُ جَمِيعِهِ؛ لَأَنَّهُ صَارَ فِي حُكْمِ المَيِّتِ، (أَوْ جُرْحِ) جَرْحًا (مُوحِيًا) لَا تَبْقَى مَعَهُ حَيَاةٌ غَالِبًا: (جَزَاءُ جَمِيعِهِ)؛ لَمَا سَبَقَ.

(وَإِنْ نَتَفَّ) مُحَرِّمٌ، أَوْ مَنْ بِالْحَرَمِ (رِيشُهُ) أَي: الصَّيْدِ، (أَوْ شَعْرُهُ، أَوْ وَبَرُهُ، فَعَادَ: فَلَا شَيْءَ فِيهِ)؛ لَزَوَالِ نَقْصِهِ.

(وَإِنْ صَارَ) الصَّيْدُ بِمَا ذَكَرَ (غَيْرَ مُمْتَنِعٍ: فَكُجْرَحِ) صَارَ بِهِ غَيْرَ مُمْتَنِعٍ، فَعَلَيْهِ جَزَاءُ جَمِيعِهِ.

وَإِنْ نَتَفَّهُ فَعَابَ، وَلَمْ يَعْلَمْ خَبَرُهُ: فَعَلَيْهِ مَا نَقَصَهُ.

(وَكُلَّمَا قَتَلَ) مُحَرِّمٌ، أَوْ مَنْ بِالْحَرَمِ (صَيْدًا: حُكِمَ عَلَيْهِ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَجَزَاءٌ مِّثْلُ مَا قَتَلَ مِنَ النَّعَمِ﴾ [المائدة: ٩٥]. وَغَمَرُ وَغَيْرُهُ مِنَ الصَّحَابَةِ، حَكَمُوا فِي الْخَطَأِ، وَفِي مَنْ قَتَلَ، وَلَمْ يَسْأَلُوهُ: هَلْ كَانَ قَتَلَ أَوَّلًا، أَوْ لَا؟ وَذَكَرَ الْعُقُوبَةُ^(١) فِي قَوْلِهِ: ﴿وَمَنْ عَادَ فَيَنْقِمُ اللَّهُ مِنْهُ﴾ [المائدة: ٩٥]: لَا يَمْنَعُ الْوُجُوبُ.

المَجْرُوحُ قَلِيلًا، ثُمَّ سَقَطَ عَلَى آخَرٍ، ضَمِنَ الْمَجْرُوحُ فَقَطْ.

(حَاشِيَتُهُ). (خَطُهُ)^[١].

(١) قَوْلُهُ: (وَذَكَرَ الْعُقُوبَةُ ... إلخ) إِشَارَةً إِلَى قَوْلِ بَعْضِ السَّلَفِ: أَنَّهُ إِذَا عَادَ بِهِ وَقَتَلَ صَيْدًا ثَانِيًا، فَلَا ضَمَانَ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَمَنْ عَادَ فَيَنْقِمُ اللَّهُ مِنْهُ﴾.

(وَعَلَى جَمَاعَةٍ اشْتَرَكُوا فِي قَتْلِ صَيْدٍ) وَاحِدٍ: (جَزَاءٌ وَاحِدٌ^(١))،
رُوي عَنْ عُمَرَ وَابْنِهِ، وَابْنِ عَبَّاسٍ. سَوَاءٌ كَفَرُوا بِالصَّيَامِ أَوْ غَيْرِهِ؛ لِلآيَةِ.
وَالْجَمَاعَةُ إِنَّمَا قَتَلُوا صَيْدًا وَاحِدًا، فَلَزِمَهُمْ مِثْلُهُ. وَإِذَا اتَّحَدَ الْجَزَاءُ فِي
الْمِثْلِ، اتَّحَدَ فِي الصَّوْمِ؛ لِأَنَّهُ بَدَلُهُ.

وَالْجَزَاءُ بَيْنَ مُحْرِمٍ وَحَلَالٍ قَتَلَ صَيْدًا بِالْحَرَمِ: نِصْفَيْنِ.
وَيَجُوزُ إِخْرَاجُ الْجَزَاءِ بَعْدَ الْجَرْحِ، وَقَبْلَ الْمَوْتِ.

(١) وَعَنْ أَحْمَدَ: عَلَى كُلِّ وَاحِدٍ جَزَاءٌ، اخْتَارَهُ أَبُو بَكْرٍ، وَفَقًّا لِأَبِي حَنِيفَةَ.
وَقَالَهُ مَالِكٌ فِي الْمَشْتَرِكِينَ كَكْفَارَةِ قَتْلِ الْآدَمِيِّ.
وَالرَّوَايَةُ الثَّلَاثَةُ: جَزَاءٌ وَاحِدٌ، إِلَّا أَنْ يَكُونَ صَوْمًا، فَعَلَى كُلِّ وَاحِدٍ صَوْمٌ
تَامٌ، وَمَنْ أَهْدَى فَبِحَصَّتِهِ، وَعَلَى الْآخِرِ صَوْمٌ تَامٌ، نَقَلَهُ الْجَمَاعَةُ،
وَنَصَرَهُ الْقَاضِي وَأَصْحَابُهُ؛ لِأَنَّ الْجَزَاءَ بَدَلٌ لَا كَفَّارَةٌ؛ لِأَنَّ اللَّهَ عَطَفَ
عَلَيْهِ الْكَفَّارَةَ وَالصَّوْمَ كَفَّارَةٌ، فَيَكْمُلُ، كَكْفَارَةِ قَتْلِ الْآدَمِيِّ.
(خطه)^[١].



[١] التعليق ليس في الأصل.

(بَابُ صَيْدِ الْحَرَمَيْنِ ، وَنَبَاتِيهِمَا)

أي: حُكْم ذَلِكَ.

(وَحُكْمُ صَيْدِ حَرَمِ مَكَّةَ: حُكْمُ صَيْدِ الْإِحْرَامِ) فَيَحْرُمُ حَتَّى عَلَى مُحِلٍّ، إجماعاً؛ لخبر ابن عباس، قال: قال رسول الله ﷺ يومَ فَتَحِ مَكَّةَ: «إِنَّ هَذَا الْبَلَدَ حَرَّمَهُ اللَّهُ يَوْمَ خَلَقَ السَّمَوَاتِ وَالْأَرْضَ، فَهُوَ حَرَامٌ بِحُرْمَةِ اللَّهِ إِلَى يَوْمِ الْقِيَامَةِ...» الحديث. وفيه: «وَلَا يُنْفَرُ صَيْدُهَا». متفقٌ عليه^[١]. وَيُضْمَنُ بَرِّيُّهُ بِالْجَزَاءِ. نَصًّا؛ لما سَبَقَ عَنْ الصَّحَابَةِ. وَيَدْخُلُهُ الصَّوْمُ، كَصَيْدِ الْإِحْرَامِ. وَصَغِيرٌ وَكَافِرٌ، كَغَيْرِهِمَا^(١). (حَتَّى فِي تَمَلُّكِهِ) فَلَا يَمْلِكُهُ ابْتِدَاءً بغيرِ إِرْثٍ.

(إِلَّا أَنَّهُ) أَي: الْحَرَمَ (يَحْرُمُ صَيْدُ بَحْرِيَّهِ) أَي: الْحَرَمُ؛ لِعُمُومِ الْخَبَرِ. (وَلَا جَزَاءَ فِيهِ) أَي: صَيْدِ بَحْرٍ بِالْحَرَمِ؛ لِعَدَمِ وَرُودِهِ. (وَإِنْ قَتَلَ مُحِلٌّ مِنَ الْحِلِّ صَيْدًا فِي الْحَرَمِ، كُلُّهُ، أَوْ جُزْؤَهُ): ضَمِنَهُ؛ لِعُمُومِ: «وَلَا يُنْفَرُ صَيْدُهَا»، وَتَغْلِيْبًا لَجَانِبِ الْحَظَرِ. (وَلَا) يَضْمَنُهُ مُحِلٌّ قَتَلَهُ، إِنْ كَانَ بِالْحَرَمِ (غَيْرَ قَوَائِمِهِ) أَي:

(١) قوله: (وَصَغِيرٌ وَكَافِرٌ كَغَيْرِهِمَا) إِشَارَةٌ إِلَى خِلَافِ أَبِي حَنِيفَةَ فِيهِمَا. (خطه)^[٢].

[١] أخرجه البخاري (٣١٨٩)، ومسلم (٤٤٥/١٣٥٣).

[٢] التعليق ليس في الأصل.

الصَّيْدِ، (قَائِمًا) كَذَنِيهِ وَرَأْسِهِ؛ لِأَنَّهُ إِذَا كَانَ قَائِمًا فِي الْحِلِّ بِقَوَائِمِهِ الْأَرْبَعِ، لَمْ يَكُنْ مِنْ صَيْدِ الْحَرَمِ، كَشَجَرَةٍ أَصْلُهَا بِالْحِلِّ، وَأَغْصَانُهَا بِالْحَرَمِ.

وإن كَانَ رَأْسُهُ أَوْ ذَنْبُهُ بِالْحَرَمِ، وَهُوَ غَيْرُ قَائِمٍ، فَقَتَلَهُ (بِسَهْمٍ، أَوْ كَلْبٍ) أَوْ غَيْرِهِمَا: ضَمِنَهُ؛ تَعْلِيلًا لِلْحَظَرِ.

(أَوْ قَتَلَهُ) أَي: الصَّيْدَ (عَلَى غُضَنِ فِي الْحَرَمِ، وَلَوْ أَنَّ أَصْلَهُ بِالْحِلِّ): ضَمِنَهُ؛ لِأَنَّهُ فِي الْحَرَمِ.

(أَوْ أَمْسَكَهُ) أَي: الصَّيْدَ (بِالْحِلِّ، فَهَلَكَ فَرُخُهُ) بِالْحَرَمِ، (أَوْ هَلَكَ (وَلَدُهُ بِالْحَرَمِ: ضَمِنَهُ)؛ لِأَنَّهُ تَلَفَ بِسَبَبِهِ.

(وإن قَتَلَهُ) أَي: الصَّيْدَ (فِي الْحِلِّ مُحِلٌّ بِالْحَرَمِ، وَلَوْ) كَانَ الصَّيْدُ (عَلَى غُضَنِ) فِي هَوَاءِ الْحِلِّ، (أَصْلُهُ) أَي: الْغُضَنِ (بِالْحَرَمِ، بِسَهْمٍ، أَوْ كَلْبٍ) أَوْ غَيْرِهِمَا: لَمْ يَضْمَنْ.

(أَوْ أَمْسَكَهُ) أَي: الصَّيْدَ حَلَالٌ (بِالْحَرَمِ، فَهَلَكَ فَرُخُهُ) بِالْحِلِّ، (أَوْ) هَلَكَ (وَلَدُهُ بِالْحِلِّ): لَمْ يَضْمَنْ؛ لِأَنَّهُ مِنْ صَيْدِ الْحِلِّ.

(أَوْ أَرْسَلَ) حَلَالٌ (كَلْبُهُ^(١) مِنْ الْحِلِّ عَلَى صَيْدٍ بِهِ) أَي: الْحِلِّ، (فَقَتَلَهُ) أَي: الصَّيْدَ الَّذِي كَانَ بِالْحِلِّ فِي الْحَرَمِ، (أَوْ) قَتَلَ (غَيْرَهُ)

بَابُ صَيْدِ الْحَرَمَيْنِ

(١) قَوْلُهُ: (أَوْ أَرْسَلَ حَلَالٌ كَلْبُهُ ... إلخ)؛ وَفَاقًا لِلشَّافِعِيِّ. وَقَالَ أَبُو بَكْرِ: يَضْمَنُهُ. وَقَالَ أَبُو حَنِيفَةَ، وَصَاحِبَاهُ: كَسَهَمِهِ، وَفَاقًا، وَخَالَفَ فِيهِ

أي: الذي أُرْسِلَ عَلَيْهِ الْكَلْبُ (في الْحَرَمِ): لم يَضْمَنْ.
 (أو فَعَلَ ذَلِكَ بِسَهْمِهِ؛ بَأْنٍ) رَمَى مُجِلٌّ بِهِ صَيْدًا بِالْحِلِّ،
 فـ(شَطَّحَ) السَّهْمَ، (فَقَتَلَ) صَيْدًا (في الْحَرَمِ): لم يَضْمَنْ؛ لَأَنَّهُ لم
 يَرِمَ، ولم يُرْسِلْ كَلْبَهُ عَلَى صَيْدٍ بِالْحَرَمِ، وَإِنَّمَا دَخَلَ الْكَلْبُ بِاخْتِيَارِ
 نَفْسِهِ، أَشْبَهَ مَا لو اسْتَرْسَلَ بِنَفْسِهِ. وكذا: سَهْمُهُ إِذَا شَطَّحَ بغيرِ
 اخْتِيَارِهِ.

(أو دَخَلَ سَهْمُهُ) أي: الرَّامِي لِصَيْدٍ فِي الْحِلِّ، (أو) دَخَلَ (كَلْبُهُ
 الْحَرَمَ، ثُمَّ خَرَجَ) مِنْهُ، (فَقَتَلَ) صَيْدًا (أو جَرَحَهُ) مُجِلٌّ (بِالْحِلِّ) ثُمَّ
 دَخَلَ الصَّيْدُ الْحَرَمَ، (فَمَاتَ بِالْحَرَمِ: لم يَضْمَنْ)؛ لَأَنَّ الْقَتْلَ وَالْجَرْحَ
 بِالْحِلِّ، (كما لو جَرَحَهُ) أي: الصَّيْدَ (ثُمَّ أَحْرَمَ، ثُمَّ مَاتَ) الصَّيْدُ فِي
 إِحْرَامِهِ، فلا يَضْمَنُهُ؛ لَأَنَّهُ لم يَجْنِ عَلَيْهِ فِي إِحْرَامِهِ^(١).

(ولا يَحِلُّ ما) أي: صَيْدٌ (وُجِدَ سَبَبُ مَوْتِهِ بِالْحَرَمِ^(٢))؛ تَغْلِيْبًا

أبو ثور. (خطه)^[١].

(١) فَإِنْ كَانَ أَحْرَمَ قَبْلَ الْإِصَابَةِ، ضَمِنَهُ؛ اعْتِبَارًا بِحَالَةِ الْإِصَابَةِ.
 (خطه)^[٢].

(٢) قوله: (ولا يَحِلُّ ما وُجِدَ سَبَبُ مَوْتِهِ بِالْحَرَمِ) كَالْمَسْأَلَةِ الْمُتَقَدِّمَةِ فِي
 قوله: «أو أُرْسِلَ كَلْبُهُ مِنَ الْحِلِّ عَلَى صَيْدٍ بِالْحِلِّ فَقَتَلَهُ أَوْ غَيْرُهُ فِي

[١] التعليق ليس في الأصل.

[٢] التعليق من زيادات (ب).

لِلْحَظَرِ، كَمَا لَوْ وُجِدَ سَبَبُهُ فِي الْإِحْرَامِ، فَهُوَ مَيْتَةٌ. وَيَحِلُّ مَا جَرَحَهُ مِنْ
الْحِلِّ فِي الْحِلِّ، وَمَاتَ فِي الْحَرَمِ، كَمَا فِي «الْإِقْنَاعِ».

الْحَرَمِ، أَوْ فَعَلَ ذَلِكَ بِسَهْمِهِ... إلخ؛ لَأَنَّ سَبَبَ الْقَتْلِ - وَهُوَ نَهْشُ
الْكَلْبِ، أَوْ إِصَابَةُ السَّهْمِ - حَصَلَ بِالْحَرَمِ، وَهُوَ دَفْعٌ لِمَا عَسَاهُ أَنْ
يُتَوَهَّمُ مِنْ حِلِّ كُلِّ مَا كَانَ غَيْرَ مَضمُونٍ، مَعَ أَنَّهُ لَيْسَ عَلَى إِطْلَاقِهِ، بَلْ
مَا كَانَ مِنْهُ سَبَبٌ مَوْتِهِ بِالْحَرَمِ لَا يَحِلُّ، كَمَا أَنَّ جَمِيعَ مَا كَانَ مَضمُونًا
لَا يَحِلُّ. فَتَدَبَّرْ. (م خ). (خطه)^[١].

قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»^[٢]: وَيَحْرُمُ الصَّيْدُ فِي هَذِهِ الْمَوَاضِعِ، ضَمِنَهُ أَوْ لَا؛
لَأَنَّهُ قَتْلٌ فِي الْحَرَمِ، وَلَأَنَّهُ سَبَبٌ تَلَفِهِ. (خطه)^[٣].



[١] «حاشية الخلوتي» (٣٧٢/٢)، وما تقدم من التعليق من زيادات (ب).

[٢] «الفرع» (٩/٦).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

(فَصْلٌ)

(وَيَحْرُمُ قَلْعُ شَجَرِهِ^(١)) أي: حَرَمَ مَكَّةَ الذي لم يَزِرْغُهُ آدَمِيٌّ. إجماعاً؛ لقوله عليه السَّلامُ: «ولا يُعْضَدُ شَجَرُهَا»^[١].

(و) يَحْرُمُ قَلْعُ (حَشِيشِهِ) أي: الحَرَمِ؛ لقوله عليه السَّلامُ: «ولا يُحْشَحُ حَشِيشُهَا»^(٢) [٢].

(حَتَّى الشَّوْكِ^(٣))، ولو ضَرَّ؛ لَعُمُومٍ: «لا يُخْتَلَى شَوْكُهَا»^[٣].

(١) قوله: (وَيَحْرُمُ قَلْعُ شَجَرِهِ) وقال أكثر أصحابنا: لا يَحْرُمُ ما فِيهِ مَضَرَّةٌ، كشوكٍ وَعَوْسَجٍ؛ لَأَنَّهُ مُؤَذِّ بِطَبْعِهِ، كالسَّبَاعِ. ذكره في «المبدع». (ش إقناع)^[٤].

(٢) قوله: (حَشِيشُهَا) الحَشِيشُ وَالْهَشِيمُ: الْيَابِسُ مِنَ الْكَلَاءِ. و«الْحَلَى» مَقْصُورٌ، و«العُشْبُ»: الرِّطْبُ مِنْهُ، ذَكَرَهُ الْجَوْهَرِيُّ فِي أَبَوَائِهِ. قال ابن نصر الله في «حواشي المحرر»: فَكَانَ يَنْبَغِي لِلْمَصْنَفِ أَنْ يَقُولَ: فِي رَعِي عُشْبِهِ؛ لِأَنَّ الْحَشِيشَ دَخَلَ فِي قَوْلِهِ: إِلَّا الْيَابِسَ. وَكَأَنَّ الْمَصْنَفَ أَطْلَقَ اسْمَ الْحَشِيشِ عَلَى الرِّطْبِ؛ تَجَوُّزًا، بِاعْتِبَارِ مَا يُؤُولُ إِلَيْهِ. (٣) وَعِنْدَ الْقَاضِي وَأَكْثَرِ الْأَصْحَابِ: لَا يَحْرُمُ قَطْعُ الشَّوْكِ؛ لَأَنَّهُ مُؤَذِّ بِطَبْعِهِ، كَالسَّبَاعِ، وَفَاقًا لِلشَّافِعِيِّ. (خطه)^[٥].

[١] أخرجه البخاري (١١٢)، ومسلم (٤٤٨/١٣٥٥) من حديث أبي هريرة.

[٢] أخرجه أبو طاهر المخلص في «المخلصيات» (٢٢٤/٥) من حديث أبي هريرة.

[٣] تقدم آنفاً.

[٤] «كشاف القناع» (٢٢٠/٦).

[٥] التعليق ليس في الأصل.

(و) حَتَّى (السَّوَالِكِ، وَنَحْوِهِ، وَالْوَرَقِ)؛ لِدُخُولِهِ فِي مُسَمَّى الشَّجَرِ.
(إِلَّا الْيَابِسَ) مِنْ شَجَرٍ، وَحَشِيشٍ؛ لِأَنَّهُ كَمِيتٌ.

(و) إِلَّا (الْإِذْخِرَ)؛ لِقَوْلِ الْعَبَّاسِ: يَا رَسُولَ اللَّهِ، إِلَّا الْإِذْخِرَ، فَإِنَّهُ لِقَيْنِهِمْ وَيُوتِيهِمْ. قَالَ: «إِلَّا الْإِذْخِرَ»^[١]، وَهُوَ نَبْتُ طَيْبِ الرَّائِحَةِ.
وَالْقَيْنُ: الْحَدَّادُ.

(و) إِلَّا (الْكَمَاءَ، وَالْفَقْعَ^(١))؛ مَعْرُوفَانِ؛ لِأَنَّهُمَا لَا أَصْلَ لَهُمَا.
(و) إِلَّا (الشَّمْرَةَ)؛ لِأَنَّهُا تُسْتَخْلَفُ.

(و) إِلَّا (مَا زَرَعَهُ آدَمِيٌّ) مِنْ زَرْعٍ، وَبَقْلٍ، وَرِيَّاحِينَ. إِجْمَاعًا.
نَصًّا. (حَتَّى مِنَ الشَّجَرِ)؛ لِأَنَّهُ أَنْبَتَهُ آدَمِيٌّ، كَزَرْعٍ وَعَوْسَجٍ. وَلِأَنَّهُ
مَمْلُوكُ الْأَصْلِ، كَالْأَنْعَامِ.

وَقَوْلُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ: «لَا يُقَطَّعُ شَجَرُهَا»^[٢]، الْمُرَادُ: مَا لَا يَمْلِكُهُ
أَحَدٌ؛ لِأَنَّ هَذَا يُضَافُ إِلَى مَالِكِهِ.

(وَيُبَاحُ رَعْيُ حَشِيشِهِ^(٢)) أَيِ: الْحَرَمِ؛ لِأَنَّ الْهَدَايَا كَانَتْ تَدْخُلُ

(١) الْفَقْعُ: نَوْعٌ مِنَ الْكَمَاءِ، وَهُوَ الْأَبْيَضُ الرُّخْوُ. (خطه)^[٣].

(٢) الْحَشِيشُ، وَالْهَشِيمُ: الْيَابِسُ مِنَ الْكَلَأِ وَالْخَلَا، مَقْصُورٌ. وَالْعُشْبُ:
الرَّطْبُ مِنْهُ. ذَكَرَهُ الْجَوْهَرِيُّ فِي أَبَوَائِهِ.

قَالَ ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ فِي «حَوَاشِي الْمَحَرَّرِ»: فَكَانَ يَنْبَغِي لِلْمُصَنِّفِ أَنْ

[١] تقدم تخريجه (ص ٩٢).

[٢] أخرجه البخاري (١٨٦٧) من حديث أنس، بهذا اللفظ.

[٣] التعليق من زيادات (ب).

الْحَرَمَ، فَتَكَثَّرَ فِيهِ، وَلَمْ يُنْقَلْ سَدُّ أَفْوَاهِهَا. وَلِدُعَاءِ الْحَاجَةِ إِلَيْهِ، أَشْبَهَ قَطَعَ الإِذْحِرَ، بِخِلَافِ الْإِحْتِشَاشِ لَهَا^(١).

(و) يُبَاحُ (انْتِفَاعٌ بِمَا زَالَ) مِنْ شَجَرِ الْحَرَمِ، (أَوْ أَنْكَسَرَ) مِنْهُ (بَغَيْرِ فِعْلِ آدَمِيٍّ). نَصًّا، (وَلَوْ لَمْ يَنْ) أَي: يَنْفَصِلْ؛ لَتَلَفَهُ، فَصَارَ كَالظُّفْرِ الْمُنْكَسِرِ. فَإِنْ قَطَعَهُ آدَمِيٌّ: لَمْ يَنْتَفِعْ بِهِ هُوَ وَلَا غَيْرُهُ، كَصَيْدٍ ذَبَحَهُ مُحَرَّمٌ.

(وَتُضْمَنُ شَجَرَةٌ) قُلِعَتْ أَوْ كُسِرَتْ. (صَغِيرَةٌ عُرْفًا: بِشَاةٍ. وَ) يُضْمَنُ (مَا فَوْقَهَا) أَي: الصَّغِيرَةُ مِنَ الشَّجَرِ، وَهِيَ الْمَتَوَسِّطَةُ وَالْكَبِيرَةُ: (بِبَقَرَةٍ)؛ لِقَوْلِ ابْنِ عَبَّاسٍ: فِي الدَّوْحَةِ بَقَرَةٌ، وَفِي الْجَزَلَةِ شَاةٌ. قَالَ: وَالِدَّوْحَةُ: الشَّجَرَةُ الْعَظِيمَةُ، وَالْجَزَلَةُ: الصَّغِيرَةُ.

(وَيُخَيَّرُ بَيْنَ ذَلِكَ) أَي: الشَّاةِ وَالْبَقَرَةِ، فَيَذْبَحُهَا وَيُفَرِّقُهَا، أَوْ يُطْلِقُهَا لِمَسَاكِينِ الْحَرَمِ، (وَبَيْنَ تَقْوِيمِهِ) أَي: الْمَذْكُورِ مِنْ شَاةٍ أَوْ بَقَرَةٍ بِدَرَاهِمٍ. (وَيَفْعَلُ بِقِيمَتِهِ كَجَزَاءٍ صَيْدٍ)؛ بَأَنْ يَشْتَرِيَ بِهَا طَعَامًا يُجْزَى

يَقُولُ: فِي رَعِي عُشْبِهِ؛ لِأَنَّ الْحَشِيشَ دَخَلَ فِي قَوْلِهِ: إِلَّا الْيَابِسَ. وَكَأَنَّ الْمَصْنُفُ أَطْلَقَ اسْمَ الْحَشِيشِ عَلَى الرُّطْبِ؛ تَجَوُّزًا، بِاعْتِبَارِ مَا يُؤُولُ إِلَيْهِ. (حَاشِيَتُهُ)^[١]. (خَطُهُ).

(١) وَمَذْهَبُ مَالِكٍ: لَا ضَمَانَ فِي شَجَرِ الْحَرَمِ وَحَشِيشِهِ. (خَطُهُ)^[٢].

[١] «إرشاد أولي النهى» ص (٥٣٦)، والتعليق من زيادات (ب).

[٢] التعليق ليس في الأصل.

فِي فِطْرَةٍ، فَيُطْعِمُهُ كُلُّ مِسْكِينٍ مُدًّا بَرًّا، أَوْ نِصْفَ صَاعٍ مِنْ غَيْرِهِ، أَوْ يَصُومَ عَنْ طَعَامِ كُلِّ مِسْكِينٍ يَوْمًا.

(و) يُضْمَنُ (حَشِيشٌ، وَوَرَقٌ: بِقِيمَتِهِ) نَصًّا؛ لِأَنَّهُ مُتَقَوِّمٌ، وَيَفْعَلُ بِقِيمَتِهِ كَمَا سَبَقَ.

(و) يُضْمَنُ (غُضْنٌ: بِمَا نَقَصَ) كَأَعْضَاءِ الْحَيَوَانِ، وَكَمَا لَوْ جَنَى عَلَى مَالِ آدَمِيٍّ فَنَقَصَ، وَيَفْعَلُ بِأَرْشِهِ كَمَا مَرَّ.

(فَإِنْ اسْتَخْلَفَ شَيْءٌ مِنْهَا)، أَيِ: الشَّجَرِ وَالْحَشِيشِ وَالْوَرَقِ وَنَحْوِهِ: (سَقَطَ ضَمَانُهُ)، كَرِيشِ صَيْدٍ نَتَفَهُ وَعَادَ. (كَرَدَّ شَجَرَةً فَتَبْتُ، وَيُضْمَنُ نَقْصُهَا) أَيِ: الْمَرْدُودَةِ إِنْ نَقَصَتْ بِالرَّدِّ.

(وَلَوْ) قَلَعَ شَجَرَةً مِنَ الْحَرَمِ، ثُمَّ (غَرَسَهَا فِي الْحِلِّ، وَتَعَذَّرَ رَدُّهَا، أَوْ يَبَسَتْ: ضَمِنَهَا)؛ لِإِتْلَافِهَا.

(فَلَوْ قَلَعَهَا) أَيِ: الْمَنْقُولَةِ مِنَ الْحَرَمِ إِلَى الْحِلِّ (غَيْرُهُ) أَيِ: الْغَارِسِ لَهَا بِالْحِلِّ: (ضَمِنَهَا) الْقَالِعُ (وَوَحْدَهُ)؛ لِأَنَّهُ الْمُتْلِفُ لَهَا.

(وَيُضْمَنُ مُنْفَرَّ صَيْدًا^(١)) مِنَ الْحَرَمِ، (قُتِلَ بِالْحِلِّ)؛ لِتَفْوِيْتِهِ حُرْمَتِهِ. وَلَا ضَمَانَ عَلَى قَاتِلِهِ بِالْحِلِّ^(٢).

(١) قوله: (مُنْفَرَّ صَيْدًا) وفي «الغاية»: وَيَنْجِه: مَعَ قَصْدِ تَنْفِيرِ. (خطه)^[١].

(٢) قوله: (وَلَا ضَمَانَ عَلَى قَاتِلِهِ بِالْحِلِّ)؛ لِتَفْوِيْتِ الْمُنْفَرِّ حُرْمَتَهُ بِإِخْرَاجِهِ

(وكذا: مُخْرِجُهُ) أي: صَيِدَ الْحَرَمِ إِلَى الْحِلِّ فَيُقْتَلُ بِهِ، فَيُضْمَنُهُ
 (إِنْ لَمْ يَرُدَّهُ) إِلَى الْحَرَمِ، فَإِنْ رَدَّهُ إِلَيْهِ، فَلَا ضَمَانَ.
 وَالْفَرْقُ: أَنَّ الشَّجَرَ لَا يَنْتَقِلُ بِنَفْسِهِ، وَلَا تَزُولُ حُرْمَتُهُ بِإِخْرَاجِهِ،
 وَيَجِبُ رَدُّهُ عَلَى مُخْرِجِهِ، فَكَانَ جَزَاؤُهُ عَلَى مُتْلِفِهِ، بِخِلَافِ الصَّيْدِ،
 فَإِنَّ تَنْفِيرَهُ يُفَوِّتُ حُرْمَتَهُ بِإِخْرَاجِهِ، فَلَزِمَهُ جَزَاؤُهُ.
 (فَلَوْ فَدَاهُ) أي: الصَّيْدَ الَّذِي نَفَرَهُ، أَوْ أَخْرَجَهُ إِلَى الْحِلِّ، (ثُمَّ وَلَدَ)
 الصَّيْدُ وَقُتِلَ وَلَدُهُ: (لَمْ يَضْمَنْ) مُنْفَرًّا أَوْ مُخْرِجًا (وَلَدَهُ)؛ لَأَنَّهُ لَيْسَ مِنَ
 صَيْدِ الْحَرَمِ.

(وَيُضْمَنُ غُصْنٌ فِي هَوَاءِ الْحِلِّ، أَصْلُهُ) أي: الْغُصْنُ بِالْحَرَمِ، (أَوْ
 بَعْضُ أَصْلِهِ بِالْحَرَمِ)؛ لِتَبَعِيَّتِهِ لِأَصْلِهِ. وَ(لَا) يَضْمَنُ (مَا) قَطَعَهُ مِنْ
 غُصْنٍ (بِهَوَاءِ الْحَرَمِ، وَأَصْلُهُ بِالْحِلِّ)؛ لَمَا سَبَقَ.
 (وَكُرِهَ إِخْرَاجُ تُرَابِ الْحَرَمِ، وَ) إِخْرَاجُ (حِجَارَتِهِ إِلَى الْحِلِّ)
 نَصًّا، قَالَ: لَا يُخْرِجُ مِنْ تُرَابِ الْحَرَمِ، وَلَا يُدْخِلُ مِنَ الْحِلِّ. كَذَلِكَ
 قَالَ ابْنُ عُثْمَانَ وَابْنُ عَبَّاسٍ: وَلَا يُخْرِجُ مِنْ حِجَارَةِ مَكَّةَ إِلَى الْحِلِّ.
 وَالْخُرُوجُ أَشَدُّ. أَي: كَرَاهَةٌ.

إِلَى الْحِلِّ، بِخِلَافِ إِخْرَاجِ الشَّجَرَةِ لَكُونِهَا مُتَوَلِّدَةً مِنَ الْحَرَمِ، فَلَمْ
 تَفُتْ حُرْمَتُهَا بِإِخْرَاجِهَا، فَلِهَذَا ضَمِنَهَا الثَّانِي وَحْدَهُ. (خطه) [١].

و(لا) يُكْرَهُ إِخْرَاجُ (مَاءِ زَمْزَمَ)؛ لما رَوَى الترمذِيُّ، وقال: حَسَنٌ غَرِيبٌ، عن عَائِشَةَ: أَنَّهَا كَانَتْ تَحْمِلُ مِنْ مَاءِ زَمْزَمَ، وَتُخْبِرُ أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ كَانَ يَحْمِلُهُ^[١]. وَلأنَّه يُسْتَخْلَفُ كَالثَّمَرَةِ. وقال أحمدُ: أَخْرَجَهُ كَغَبٍّ، وَلَمْ يَزِدْ عَلَيْهِ^(١).

(ولا) يُكْرَهُ (وَضْعُ الْحَصَا بِالْمَسَاجِدِ)، كما في مَسْجِدِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ زَمَنَهُ وَبَعْدَهُ.

(وَيَحْرُمُ إِخْرَاجُ ثُرَابِهَا) أَي: الْمَسَاجِدِ^(٢). (و) إِخْرَاجُ (طَبِيبِهَا) فِي الْحِلِّ وَالْحَرَمِ، لَتَبَرُّكِ وَغَيْرِهِ؛ لِأنَّه انْتِفَاعٌ بِالْمَوْقُوفِ فِي غَيْرِ جِهَتِهِ. قال أحمدُ: إِذَا أَرَادَ أَنْ يَسْتَشْفِيَ بِطَبِيبِ الْكَعْبَةِ، لَمْ يَأْخُذْ مِنْهُ شَيْئاً^(٣)، وَيُلْزَقُ عَلَيْهَا طَبِيباً مِنْ عِنْدِهِ. ثُمَّ يَأْخُذُهُ.

(١) قوله: (وَلَمْ يَزِدْ عَلَيْهِ) لَعَلَّ الْحَدِيثَ عَلَى هَذَا لَمْ يَصِحَّ عِنْدَهُ، أَوْ لَمْ يَلْغُهُ. (تقرير).

(٢) قوله: (وَيَحْرُمُ إِخْرَاجُ... إلخ) مُرَادُهُ: الثَّرَابُ الدَّاخِلُ فِي الْوَقْفِ، وَغَيْرُ الْمُؤْذِي. (تقرير).

(٣) وهل ذلك من الكعبة، أو المسجد، أو من مَكَّة؟. (عثمان). (خطه)^[٢].



[١] أَخْرَجَهُ الترمذِي (٩٦٣). وَصَحَّحَهُ الْألبَانِي فِي «الصَّحِيحَةِ» (٨٨٣).

[٢] التعليل من زيادات (ب).

(فَصْلٌ)

(وَحَدُّ حَرَمِ مَكَّةَ، مِنْ طَرِيقِ الْمَدِينَةِ: ثَلَاثَةُ أُمِّيَالٍ، عِنْدَ بُيُوتِ السَّقِيَا). وَيُقَالُ: بُيُوتُ نِفَارٍ، بُيُوتٌ مَكْشُورَةٌ، ثُمَّ فَاءٍ، دُونَ التَّنْعِيمِ.

(و) حَدُّهُ (مِنْ الْيَمَنِ: سَبْعَةٌ) أُمِّيَالٍ (عِنْدَ أَضَاةِ لَبْنٍ) أَضَاةٌ: بِالضَّادِ الْمَعْجَمَةِ، عَلَى وَزْنِ قَنَاءَ. وَلَيْشُ: بِكَسْرِ اللَّامِ، وَشُكُونِ الْمَوْحَدَةِ.

(و) حَدُّهُ (مِنْ الْعِرَاقِ كَذَلِكَ) أَي: سَبْعَةٌ أُمِّيَالٍ (عَلَى ثَنِيَّةِ رَجُلٍ) بِكَسْرِ الرَّاءِ وَشُكُونِ الْجِيمِ، (جَبَلٍ بِالْمُنْقَطَعِ).

(و) حَدُّهُ (مِنْ الطَّائِفِ وَبَطْنِ نَمِرَةَ كَذَلِكَ) أَي: سَبْعَةٌ أُمِّيَالٍ (عِنْدَ طَرَفِ عَرَفَةَ).

(و) حَدُّهُ (مِنْ) طَرِيقِ (الْجِعْرَانَةِ^(١): تِسْعَةٌ) أُمِّيَالٍ (فِي شِعْبِ عَبْدِ اللَّهِ بْنِ خَالِدٍ).

(و) حَدُّهُ (مِنْ) طَرِيقِ (جُدَّة^(٢): عَشْرَةٌ) أُمِّيَالٍ (عِنْدَ مُنْقَطَعِ الْأَعْشَاشِ) بِشِيشَيْنِ مُعْجَمَتَيْنِ، جَمْعُ عُشٍّ، بِضَمِّ الْعَيْنِ الْمَهْمَلَةِ.

(و) حَدُّهُ (مِنْ) بَطْنِ (عُرْنَةَ: أَحَدَ عَشَرَ) مِيَالًا.

(١) قوله: (الْجِعْرَانَةُ) بِشُكُونِ الْعَيْنِ، وَتَخْفِيفِ الرَّاءِ، عَلَى الْمَشْهُورِ. (ش إقناع)^[١].

(٢) قوله: (جُدَّة) بِضَمِّ الْجِيمِ وَتَشْدِيدِ الدَّالِ الْمَهْمَلَةِ، عَلَى سَاحِلِ الْبَحْرِ، عَنْ مَكَّةَ مَرَحَلَتَانِ. (ع).

وعلى تِلْكَ الْمَذْكُورَاتِ أَنْصَابُ الْحَرَمِ لَمْ تَزَلْ مَعْلُومَةً.
(وَحُكْمٌ وَجَّ) وهو (وَادٍ بِالطَّائِفِ: كَغَيْرِهِ مِنَ الْحِلِّ) فَيُبَاحُ صَيْدُهُ
وَشَجَرُهُ وَحَشِيشُهُ بِلَا ضَمَانٍ. وَالْخَبَرُ فِيهِ: ضَعَّفَهُ أَحْمَدُ وَغَيْرُهُ. وَقَالَ
ابْنُ حَبَّانٍ وَالْأَزْدِيُّ: لَمْ يَصِحَّ حَدِيثُهُ^(١).

(وَتُسْتَحَبُّ الْمَجَاوِرَةُ^(٢) بِمَكَّةَ، وَهِيَ أَفْضَلُ^(٣) مِنَ الْمَدِينَةِ^(٤))؛
لِحَدِيثِ عَبْدِ اللَّهِ بْنِ عَدِيٍّ بْنِ الْحَمَرَاءِ: أَنَّهُ سَمِعَ النَّبِيَّ ﷺ يَقُولُ وَهُوَ
وَاقِفٌ بِالْحَزْوَرَةِ فِي سُوقِ مَكَّةَ: «وَاللَّهِ إِنَّكَ لَخَيْرُ أَرْضِ اللَّهِ، وَأَحَبُّ

(١) الخبر الذي أشار إليه: رواه أحمد، وأبو داود^[١]، عن الزُّبَيْرِ مَرْفُوعًا:
«إِنَّ صَيْدَ وَجَّ وَعِضَاهَهُ حَرَمٌ مُحَرَّمٌ لِلَّهِ». (خطه)^[٢].

(٢) قوله: (وَتُسْتَحَبُّ الْمَجَاوِرَةُ بِمَكَّةَ) وَكَرِهَهَا أَبُو حَنِيفَةَ. (فروع)^[٣].

(٣) قال الشيخُ تَقِيُّ الدِّينِ: الْمَجَاوِرَةُ فِي مَكَانٍ يَكْثُرُ فِيهِ إِيمَانُهُ وَتَقْوَاهُ،
أَفْضَلُ حَيْثُ كَانَ. (خطه)^[٤].

(٤) قوله: (وَهِيَ أَفْضَلُ ... إلخ) وعنه: الْمَدِينَةُ أَفْضَلُ، وَفَاقًا لِمَالِكٍ.
(فروع).

[١] أخرجه أحمد (٣٢/٣) (١٤١٦)، وأبو داود (٢٠٣٢). وضعفه الألباني في «ضعيف أبي داود» (٣٤٨).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

[٣] «الفروع» (٢٩/٦).

[٤] التعليق ليس في الأصل.

أَرْضِ اللَّهِ إِلَى اللَّهِ، وَلَوْ لَأَنْتِي أَخْرِجْتُ مِنْكَ مَا خَرَجْتُ». رواه أحمد، وغيره^[١]. وقال الترمذي: حسن صحيح.

قال في «الفنون»: الكعبة أفضل من مُجرّد الحجرة، فأما والنبي ﷺ فيها، فلا والله، ولا العرش وحملته، والجنة؛ لأنّ بالحجرة جسداً لو وُزنَ به لرجح.

(وُضَاعَفُ^(١) الْحَسَنَةُ.....

(١) قوله: (وُضَاعَفُ الْحَسَنَةُ... إلخ) هكذا روي عن ابن عباس. ولا يُنافيه قوله تعالى: ﴿وَمَنْ جَاءَ بِالسَّيِّئَةِ فَلَا يُجْزَى إِلَّا مِثْلَهَا﴾ فإنّ ابن عبّاس لم يعن - والله أعلم - أنّ السيئة تُضاعف بقدر مضاعفة الحسنه، وإنّما يعنّي أنّه كما أن الحسنه تُضاعف ثمّ، فكذلك السيئة تُضاعف ثمّ؛ لأنّ حسناتِ الحرّم أعظم من حسنات غيره، وسيئاته أعظم من سيئات غيره، فإنّ السيئة فيه إذا عظم عقابها فذلك عُقُوبَةُ سَيِّئَةٍ واحدة، وليس هو التّضعيف المنفي عن السيئات، فالسيئة إذا تغلّظت بزمان أو مكان أو حال أو غير ذلك، فغلّظ عقابها، وجزاء سيئة واحدة ليس هو تضيّعاً لمقدار جزائها، بخلاف الحسنه، فإنّ مقدار جزائها يُضاعف. قاله الشيخ تقي الدين في فتاويه. انتهى. (حاشيته)^[٢].

[١] أخرجه أحمد (١٠/٣١) (١٨٧١٥)، والترمذي (٣٩٢٥)، وابن ماجه (٣١٠٨). وصححه الألباني في «صحيح الجامع» (٧٠٨٩).

[٢] «إرشاد أولي النهى» ص (٥٣٧).

وَالسَّيِّئَةُ^(١) بِمَكَانٍ فَاضِلٍ، (و) ب(زَمَانٍ فَاضِلٍ)؛ لِقَوْلِ ابْنِ عَبَّاسٍ.
 وَسُئِلَ أَحْمَدُ: هَلْ تُكْتَبُ السَّيِّئَةُ أَكْثَرُ مِنْ وَاحِدَةٍ؟ قَالَ: لَا، إِلَّا
 بِمَكَّةَ؛ لِتَعْظِيمِ الْبَلَدِ، وَلَوْ أَنَّ رَجُلًا بَعَدَنَ، وَهَمَّ أَنْ يَقْتُلَ عِنْدَ الْبَيْتِ،
 أَذَاقَهُ اللَّهُ مِنَ الْعَذَابِ الْأَلِيمِ.

وظاهرُ كلامِ أحمدَ خلافُ ذلكَ، وقاله جماعةٌ. (خطه)^[١].
 (١) قوله: (وَالسَّيِّئَةُ..إِلخ) ظاهرُ كلامِهِ؛ تَبَعًا لِلْقَاضِي وَغَيْرِهِ: أَنَّ
 الْمُضَاعَفَةَ فِي السَّيِّئَاتِ أَيْضًا فِي الْكَمِّ. كَمَا هُوَ ظَاهِرُ نَصِّ الْإِمَامِ،
 وَكَلَامِ ابْنِ عَبَّاسٍ.
 وظاهرُ «الإقناع»: أَنَّ الْمُضَاعَفَةَ فِيهَا فِي الْكِيفِ لَا الْكَمِّ. وَهُوَ كَلَامُ
 الشَّيْخِ تَقِيِّ الدِّينِ، وَحَمَلَ كَلَامَ ابْنِ عَبَّاسٍ عَلَى الْكِيفِيَّةِ، وَاسْتَدَلَّ
 بِقَوْلِهِ: ﴿فَلَا يُجْزَى إِلَّا مِثْلَهَا﴾ أَي: وَاحِدَةً وَإِنْ كَانَتْ عَظِيمَةً.
 وَالْجَوَابُ عَنِ الْقَوْلِ الْأَوَّلِ^[٢]: تَخْصِيصُ الْعُمُومِ بِالنَّصِّ الْوَارِدَةِ فِي
 التَّضْعِيفِ. (ع ن)^[٣].



[١] التعليق من زيادات (ب).

[٢] سقطت: «الأول» من الأصل، (أ)، والتصويب من «حاشية عثمان».

[٣] «حاشية عثمان» (١٣٦/٢)، والتعليق ليس في (ب).

(فَصْلٌ)

(وَيَحْرُمُ صَيْدَ حَرَمِ الْمَدِينَةِ^(١)) وَتُسَمَّى : طَابَةُ، وَطَيْبَةُ؛ لِلْخَبَرِ^[١].
وَالأُولَى : أَنْ لَا تُسَمَّى يَتْرَبَ.

وإن صَادَهُ وَذَبَحَهُ : صَحَّتْ تَذَكُّيُّهُ^(٢). جَزَمَ بِهِ فِي «الْإِقْنَاعِ».
(و) يَحْرُمُ قَلْعُ (شَجَرِهِ، وَحَشْيِهِ)؛ لِحَدِيثٍ : «إِنَّ إِبْرَاهِيمَ حَرَّمَ مَكَّةَ وَدَعَا لِأَهْلِهَا، وَإِنِّي حَرَّمْتُ الْمَدِينَةَ كَمَا حَرَّمَ إِبْرَاهِيمُ مَكَّةَ، وَدَعَوْتُ فِي صَاعِهَا وَمُدَّهَا بِمِثْلِي مَا دَعَا إِبْرَاهِيمُ لِأَهْلِ مَكَّةَ». مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[٢].

(١) «فائدة»: يُقَالُ فِي الْمَنْسُوبِ إِلَى مَدِينَةِ النَّبِيِّ ﷺ : مَدَنِي. وَإِلَى مَدِينَةِ الْمَنْصُورِ - وَهِيَ بَغْدَادُ - : مَدِينِي، وَإِلَى مَدِينَةِ كِسْرَى : مَدَائِنِي، وَإِلَى مَدِينٍ؛ قَرِيَّةٌ شُعَيْبٍ : مَدِينِي.
(٢) قوله : (صَحَّتْ تَذَكُّيُّهُ) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[٣] : صَحَّتْ تَذَكُّيُّهُ، عَلَى الصَّحِيحِ. (خَطَهُ)^[٤].

[١] يشير إلى حديث زيد بن ثابت مرفوعاً: «إنها طيبة - يعني المدينة - وإنها لتتفي خبثها كما تنفي النار خبث الفضة». أخرجه مسلم (١٣٨٤). وأخرجه مسلم (١٣٨٥) من حديث جابر بن سمرة مرفوعاً: «إن الله تعالى سمى المدينة طابة». وأخرجه البخاري (١٤٨١)، ومسلم (١٣٩٢) من حديث أبي حميد الساعدي.

[٢] أخرجه البخاري (٢١٢٩)، ومسلم (١٣٦٠) من حديث عبد الله بن زيد.

[٣] «الإنصاف» (٦١/٩).

[٤] التعليق ليس في الأصل.

(إِلَّا لِحَاجَةِ الْمَسَانِدِ، وَالْحَرْثِ، وَالرَّحْلِ) مِنَ الشَّجَرِ (و) إِلَّا (الْعَلْفَ) مِنَ الْحَشِيشِ، (وَنَحْوَهَا) مِمَّا تَدْعُو إِلَيْهِ الْحَاجَةُ؛ لِحَدِيثِ أَحْمَدَ، عَنْ جَابِرِ بْنِ عَبْدِ اللَّهِ: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ لَمَّا حَرَّمَ الْمَدِينَةَ، قَالُوا: يَارَسُولَ اللَّهِ، إِنَّا أَصْحَابُ عَمَلٍ، وَأَصْحَابُ نَضْحٍ، وَإِنَّا لَا نَسْتَطِيعُ أَرْضًا غَيْرَ أَرْضِنَا، فَرَخَّصْ لَنَا. فَقَالَ: «الْقَائِمَتَانِ، وَالْوِسَادَةُ، وَالْعَارِضَةُ، وَالْمَسْنَدُ. فَأَمَّا غَيْرُ ذَلِكَ فَلَا يُعْضَدُ، وَلَا يُخْبَطُ مِنْهَا شَيْءٌ»^[١].
وَالْمَسْنَدُ: عُودُ الْبَكْرَةِ.

وعن عليٍّ مرفوعاً: «الْمَدِينَةُ حَرَامٌ مَا بَيْنَ غَيْرِ إِلَى ثَوْرٍ، لَا يُخْتَلَى خَلَاهَا، وَلَا يُنْفَرُ صَيْدُهَا، وَلَا يَصْلُحُ أَنْ تُقَطَعَ مِنْهَا شَجَرَةٌ إِلَّا أَنْ يَعْلِفَ رَجُلٌ بَعِيرَهُ». رواه أبو داود^[٢].

(وَمَنْ أَدْخَلَهَا) أَيِ: الْمَدِينَةَ (صَيْدًا: فَلَهُ إِمْسَاكُهُ، وَذَبْحُهُ) نَضًّا؛ لِحَدِيثِ: «يَا أَبَا عُمَيْرٍ مَا فَعَلَ الثُّغَيْرُ؟» بِالْغَيْنِ الْمَعْجَمَةِ، وَهُوَ طَائِرٌ صَغِيرٌ كَانَ يَلْعَبُ بِهِ^(١). متفق عليه^[٣].

(١) حَدِيثُ أَبِي عُمَيْرٍ يَدُلُّ عَلَى جَوَازِ الْإِمْسَاكِ، فَأَيْنَ دَلِيلُ الذَّبْحِ؟

[١] لم أجده عند أحمد، وأخرجه السرقسطي في «الدلائل في غريب الحديث» (٢٩٢/١)

(١٤٧). وإسناده مظلّم، فيه ابن زباله وهو كذاب، ونصر بن مزاحم، رافضي هالك.

[٢] أخرجه أبو داود (٢٠٣٤، ٢٠٣٥). وصححه الألباني في «صحيح أبي داود»

(١٧٧٤).

[٣] أخرجه البخاري (٦٢٠٣)، ومسلم (٣٠/٢١٥٠) من حديث أنس.

(ولا جَزَاءَ فيما حَرَّمَ مِنْ ذَلِكَ) أي: مِنْ صَيِّدِهَا، أَوْ شَجَرِهَا، أَوْ حَشِيشِهَا. قال أحمد: لم يُلْعَنَّا أَنْ النَّبِيَّ ﷺ وَلَا أَحَدًا مِنْ أَصْحَابِهِ، حَكَمُوا فِيهِ بِجَزَاءٍ.

(وَحَرْمُهَا: بَرِيدٌ فِي بَرِيدٍ). نَصًّا. وهو ما (بَيْنَ ثَوْرٍ) وهو (جَبَلٌ صَغِيرٌ) يَضْرِبُ لَوْنُهُ (إِلَى الْحُمْرَةِ بِتَدْوِيرٍ) أي: لَا اسْتِطَالَةَ فِيهِ، وهو (خَلْفَ أَحَدٍ مِنْ جِهَةِ الشَّمَالِ، وَغَيْرٍ) وهو: (جَبَلٌ مَشْهُورٌ بِهَا) أي: الْمَدِينَةُ؛ لِحَدِيثِ عَلِيٍّ مَرْفُوعًا: «حَرَمُ الْمَدِينَةِ مَا بَيْنَ ثَوْرٍ إِلَى غَيْرٍ». متفق عليه^[١]. (وَذَلِكَ) الْحَدُّ الْمَذْكُورُ: (مَا بَيْنَ لَابَتَيْهَا)؛ لِحَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ مَرْفُوعًا: «مَا بَيْنَ لَابَتَيْهَا حَرَامٌ». متفق عليه^[٢]. وَاللَّابَةُ: الْحَرَّةُ، أي: أَرْضٌ تَرَكَبَهَا حِجَارَةٌ سُودٌ.

(وَجَعَلَ النَّبِيُّ ﷺ حَوْلَ الْمَدِينَةِ اثْنِي عَشَرَ مِيلًا حِمًى). رواه مُسْلِمٌ^[٣] عَنْ أَبِي هُرَيْرَةَ. وَالْحِمَى: الْمَكَانُ الْمَمْنُوعُ مِنَ الرِّعْيِ.

وفي «شرح المحرر»: لِأَنَّ إِمْسَاكَهُ يُفْضِي إِلَى تَلْفِهِ بِغَيْرِ فَائِدَةٍ، فَذَبَحَهُ الْمَفْضِي إِلَى جَوَازِ أَكْلِهِ أَوَّلَى. انتهى. (ابن نصر الله - كافي).



[١] أخرجه البخاري (١٨٧٠)، ومسلم (٤٦٧/١٣٧٠).

[٢] أخرجه البخاري (١٨٧٣)، ومسلم (٤٧١/١٣٧٢).

[٣] أخرجه مسلم (٤٧٢/١٣٧٢).

(بَابُ) آدَابِ (دُخُولِ مَكَّةَ^(١))

وما يَتَعَلَّقُ بِهِ مِنْ نَحْوِ طَوَافٍ وَسَعِي

(وُسْنٍ) دُخُولُهَا (نَهَارًا)؛ لِلْخَبَرِ^[١]. قَالَ فِي رِوَايَةِ ابْنِ هَانِيٍّ: لَا بَأْسَ بِهِ - أَيْ: لَيْلًا - وَإِنَّمَا كَرِهَهُ مِنَ الشَّرَاقِ.
(مِنْ أَعْلَاهَا) أَيْ: مَكَّةَ (مِنْ ثَنِيَّةِ كَدَاءٍ^(٢)) بَفَتْحِ الْكَافِ وَالذَّالِ، مَمْدُودٌ وَمَهْمُوزٌ، مَصْرُوفٌ وَغَيْرُ مَصْرُوفٍ^(٣). ذَكَرَهُ فِي «المُطْلَع».

بَابُ دُخُولِ مَكَّةَ

- (١) قوله: (مَكَّةَ) سُمِّيَتْ بِذَلِكَ لِقِلَّةِ مَائِهَا.
وَقِيلَ: لِأَنَّهَا تَمُكُّ الْمُخَّ مِنَ الْعَظَمِ؛ مِنْ قَوْلِهِمْ: مَكَ الْفَصِيلُ ضَرَعَ أُمَّهُ، وَأَمَكَّهُ: إِذَا شَرِبَ كُلَّ مَا فِيهِ مِنَ اللَّبَنِ.
وَتُسَمَّى: بَكَّةً، وَأُمُّ الْقُرَى، مِنَ الْبَكِّ، وَهُوَ: الْإِزْدِحَامُ، وَهُوَ دَقُّ الْعُنُقِ؛ لِأَنَّهَا تَدُقُّ أَعْنَاقَ الْجَبَابِرَةِ إِذَا أَحْدَوْا فِيهَا. (ح م ص)^[٢].
(٢) قوله: (كَدَاءٍ) مَصْرُوفَةٌ وَغَيْرُ مَصْرُوفَةٍ^[٣]؛ لِلْعَلَمِيَّةِ وَالتَّائِيثِ. (ن)^[٤].
(٣) وَأَمَّا كُدَيٍّ، مُصَغَّرًا، فَهُوَ لِمَنْ خَرَجَ مِنْ مَكَّةَ إِلَى الْيَمَنِ، وَلَيْسَ مِنْ

[١] يشير إلى حديث ابن عمر قال: بات النبي ﷺ بذي طوى حتى أصبح، ثم دخل مكة. أخرجه البخاري (١٥٧٤)، ومسلم (١٢٥٩).

[٢] «حواشي الإقناع» (٤٤٢/١).

[٣] ما تقدم من التعليق ليس في الأصل.

[٤] «حاشية عثمان» (١٣٩/٢).

والشيئة: طريقٌ بينَ جبَلَيْنِ.

(و) سُنَّ (خُرُوجٍ) مِنْ مَكَّةَ (مِنْ أَسْفَلِهَا، مِنْ ثَنِيَّةٍ كُدَى) بَضَمَّ

الكافِ والتَّوْنينِ. عِنْدَ ذِي طَوَى، بِقُرْبِ شِعْبِ الشَّافِعِيَّينِ.

(و) سُنَّ (دُخُولُ الْمَسْجِدِ) الْحَرَامِ (مِنْ بَابِ بَنِي شَيْبَةَ^(١))؛

لحديثِ جَابِرٍ: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ دَخَلَ مَكَّةَ ارْتِفَاعَ الصُّحَى، وَأَنَاخَ رَاحِلَتَهُ عِنْدَ بَابِ بَنِي شَيْبَةَ، ثُمَّ دَخَلَ. رَوَاهُ مُسْلِمٌ وَغَيْرُهُ^[١]. وَيَقُولُ مَا وَرَدَ.

(فَإِذَا رَأَى الْبَيْتَ: رَفَعَ يَدَيْهِ) نَصًّا؛ لِحَدِيثِ الشَّافِعِيِّ عَنْ ابْنِ

جُرَيْجٍ: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ كَانَ إِذَا رَأَى الْبَيْتَ، رَفَعَ يَدَيْهِ^[٢].

وَأَمَّا إِنْكَارُ جَابِرٍ لَهُ، فَقَدْ خَالَفَهُ ابْنُ عُمَرَ وَابْنُ عَبَّاسٍ.

هَذَيْنِ الطَّرِيقَيْنِ فِي شَيْءٍ. (خطه)^[٣].

(١) قوله: (مِنْ بَابِ بَنِي شَيْبَةَ) وَهُوَ الْمَسْمُومُ الْيَوْمَ: بِ«بَابِ السَّلَامِ».

وَيُسَمَّنُ أَنْ يَقُولَ عِنْدَ دُخُولِهِ: بِسْمِ اللَّهِ، وَبِاللَّهِ، وَمِنْ اللَّهِ، وَإِلَى اللَّهِ،

اللَّهُمَّ افْتَحْ لِي أَبْوَابَ فَضْلِكَ. (ح م ص)^[٤].

[١] لم أجده عند مسلم. وأخرجه الطبراني في «الأوسط» (٤٩١)، وذكره البيهقي (٥/

٧٢) من حديث ابن عمر. وضعفه البيهقي فقال: وإسناده غير محفوظ. وأخرجه ابن

خزيمة (٢٧٠٠) من حديث ابن عباس. وقال الألباني: إسناده صحيح.

[٢] أخرجه الشافعي في «الأم» (١٨٤/٢). وقال الألباني في «دفاع عن الحديث النبوي

والسيرة» ص (٣٧): ضعيف جدًا بل موضوع.

[٣] التعليق من زيادات (ب).

[٤] «إرشاد أولي النهى» (٥٤١/١).

(وقال) بعد رفع يديه^(١): (اللَّهُمَّ أَنْتَ السَّلَامُ، وَمِنْكَ السَّلَامُ، حَيَّنَا رَبَّنَا بِالسَّلَامِ) رَوَى الشَّافِعِيُّ: أَنَّ ابْنَ عَمَرَ كَانَ يَقُولُهُ. وَالسَّلَامُ الْأَوَّلُ: اسْمُهُ تَعَالَى. وَالثَّانِي: مَنْ أَكْرَمْتَهُ بِالسَّلَامِ^(٢)، أَي: التَّحِيَّةُ. وَالثَّلَاثُ: السَّلَامَةُ مِنَ الْآفَاتِ. (اللَّهُمَّ زِدْ هَذَا الْبَيْتَ تَعْظِيمًا) أَي: تَبْجِيلًا، (وَتَشْرِيفًا) أَي: رِفْعَةً وَإِعْلَاءً، (وَتَكْرِيمًا): تَفْضِيلًا، (وَمَهَابَةً): تَوْقِيرًا وَإِجْلَالًا، (وَبِرًّا) بِكَسْرِ الْبَاءِ، هُوَ اسْمٌ جَامِعٌ لِلْخَيْرِ. (وَزِدْ مَنْ عَظَّمَهُ وَشَرَّفَهُ، مِمَّنْ حَبَّهُ وَاعْتَمَرَهُ، تَعْظِيمًا، وَتَشْرِيفًا، وَتَكْرِيمًا، وَمَهَابَةً، وَبِرًّا). رَوَاهُ الشَّافِعِيُّ^[١] بِإِسْنَادِهِ عَنْ ابْنِ جُرَيْجٍ مَرْفُوعًا.

(الْحَمْدُ لِلَّهِ رَبِّ الْعَالَمِينَ كَثِيرًا، كَمَا هُوَ أَهْلُهُ، وَكَمَا يَنْبَغِي لِكَرَمِ وَجْهِهِ وَعِزِّ جَلَالِهِ، وَالْحَمْدُ لِلَّهِ الَّذِي بَلَّغَنِي بَيْتَهُ، وَرَأَنِي لَذَلِكَ أَهْلًا، وَالْحَمْدُ لِلَّهِ عَلَى كُلِّ حَالٍ. اللَّهُمَّ إِنَّكَ دَعَوْتَ إِلَى حَجِّ بَيْتِكَ الْحَرَامِ سُمِّيَ بِهِ؛ لِانْتِشَارِ حُرْمَتِهِ. وَأُرِيدُ بِتَحْرِيمِهِ سَائِرَ الْحَرَمِ. (وَقَدْ جِئْتُكَ لَذَلِكَ. اللَّهُمَّ تَقَبَّلْ مِنِّي، وَاعْفُ عَنِّي، وَأَصْلِحْ لِي شَأْنِي كُلَّهُ. لَا إِلَهَ

(١) وعند الشيخ: لا يشتغل بدعاء. (خطه)^[٢].

(٢) مَنْ أَكْرَمْتَهُ بِالسَّلَامِ فَقَدْ سَلِمَ. (مطلع). (خطه)^[٣].

[١] تقدم آنفاً.

[٢] التعليق من زيادات (ب).

[٣] «المطلع» ص (٢٢٤)، والتعليق من زيادات (ب).

إِلَّا أَنْتَ) ذَكَرَهُ الْأَثَرُ، وَإِبْرَاهِيمُ الْحَرَبِيُّ.

(يَرْفَعُ بِذَلِكَ) الدُّعَاءِ (صَوْتَهُ)؛ لِأَنَّهُ ذَكَرَ مَشْرُوعٌ، أَشْبَهَ التَّلْبِيَةَ.
(ثُمَّ يَطُوفُ) ^(١) مُتَمَتِّعٌ لِلْعُمْرَةِ، (و) يَطُوفُ (مُفْرِدٌ) لِلْقُدُومِ، (و)
يَطُوفُ (قَارِنٌ) لِلْقُدُومِ، (وَهُوَ الْوُزُودُ). فَتُسْتَحَبُّ الْبِدَاةُ بِالطَّوَافِ
لِدَاخِلِ الْمَسْجِدِ الْحَرَامِ، وَهُوَ تَحِيَّةُ الْكَعْبَةِ، وَتَحِيَّةُ الْمَسْجِدِ الصَّلَاةُ.
وَيُجْزَى عَنْهَا رَكَعَتَا الطَّوَافِ. لِحَدِيثِ جَابِرٍ: حَتَّى إِذَا أَتَيْنَا الْبَيْتَ مَعَهُ،
اسْتَلَمَ الرُّكْنَ، فَرَمَلَ ثَلَاثًا، وَمَشَى أَرْبَعًا ^[١]. وَعَنْ عَائِشَةَ: حِينَ قَدِمَ
مَكَّةَ تَوَضَّأَ، ثُمَّ طَافَ بِالْبَيْتِ. مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ ^[٢]، وَرُوي عَنْ أَبِي بَكْرٍ،
وَعُمَرَ، وَابْنِهِ، وَعُثْمَانَ، وَغَيْرِهِمْ.

(وَيُضْطَبُّ) اسْتِحْبَابًا (غَيْرُ حَامِلٍ مَعْذُورٍ) يَحْمِلُهُ بِرِدَائِهِ ^(٢) (فِي

(١) قوله: (ثُمَّ يَطُوفُ) أي: وهو تَحِيَّةُ الْكَعْبَةِ، وَتَحِيَّةُ الْمَسْجِدِ الصَّلَاةُ،
وَتُجْزَى عَنْهَا الرَّكَعَتَانِ بَعْدَ الطَّوَافِ. وَهَذَا لَا يُنَافِي أَنَّ تَحِيَّةَ الْمَسْجِدِ
الْحَرَامِ الطَّوَافُ؛ لِأَنَّهُ مُجْمَلٌ، وَهَذَا تَفْصِيلُهُ. ذَكَرَ مَعْنَاهُ فِي «الْإِقْنَاعِ»
و«شَرْحِهِ».

وَالْحَاصِلُ: أَنَّ تَحِيَّةَ الْكَعْبَةِ مُقَدَّمَةٌ عَلَى تَحِيَّةِ الْمَسْجِدِ. (ع) ^[٣].

(٢) قوله: (وَيُضْطَبُّ... إلخ) قال فِي «الشَّرْحِ» عَلَى سَبِيلِ التَّقْيِيدِ وَبَيَانِ
الْمُرَادِ: «وَيَحْمِلُهُ بِرِدَائِهِ». انْتَهَى.

[١] أخرجه مسلم (١٢١٨/١٤٧).

[٢] أخرجه البخاري (١٦٤١)، ومسلم (١٢٣٥/١٩٠).

[٣] «حاشية عثمان» (١٤١/٢).

كُلُّ أُسْبُوعِهِ) نَصًّا؛ بَأَن يَجْعَلَ وَسَطَ الرِّدَائِ تَحْتَ عَاتِقِهِ الْأَيْمَنِ، وَطَرَفِيهِ عَلَى عَاتِقِهِ الْأَيْسَرِ؛ لَمَا رَوَى أَبُو دَاوُدَ، وَابْنُ مَاجَهَ^[١]، عَنْ يَعْلَى بْنِ أُمَيَّةَ: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ طَافَ مُضْطَبِعًا. وَرَوَى^[٢] عَنْ ابْنِ عَبَّاسٍ: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ وَأَصْحَابَهُ اعْتَمَرُوا مِنَ الْجِعْرَانَةِ، فَرَمَلُوا بِالْبَيْتِ، وَجَعَلُوا أَرْدِيَّتَهُمْ تَحْتَ آبَاطِهِمْ، ثُمَّ قَذَفُوهَا عَلَى عَوَاتِقِهِم الْيُسْرَى. وَإِذَا فَرَعَ مِنْ طَوَافِهِ: أَرَاةُ.

(وَيَتَذَكَّرُهُ) أَي: الطَّوَافُ: مِنَ الْحَجَرِ الْأَسْوَدِ؛ لِفِعْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ. (فِيحَادِيهِ) أَي: الْحَجَرِ، طَائِفٌ، بِكُلِّ بَدَنِهِ^(١)، وَيَسْتَقْبِلُهُ بِوَجْهِهِ.

وَالظَّاهِرُ: أَنَّ الِاسْتِنَاءَ لِلْمَشَقَّةِ، فَلَيْسَ مَا قَالَهُ الشَّارِحُ قِيدًا. وَالْأَظْهَرُ فِي بَيَانِ مُرَادِ الشَّارِحِ: أَنَّهُ أَشَارَ إِلَى أَنَّ التَّرَكِيبَ تَوْصِيفِيًّا لَا إِضَافِيًّا، وَأَنَّ قَوْلَهُ: «بِحَمْلِهِ» مُتَعَلِّقٌ بـ «مَعْذُورٍ»، وَأَنَّ قَوْلَهُ: «بِرَدَائِهِ». مُتَعَلِّقٌ بـ: «يَضْطَبِعُ». (م خ)^[٣].

وَكَلَامُ عُثْمَانَ صَرِيحٌ فِي أَنَّ قَوْلَهُ: «حَامِلٌ». مُضَافٌ إِلَى «مَعْذُورٍ»، وَاللَّهُ أَعْلَمُ.

(١) قَوْلُهُ: (بِكُلِّ بَدَنِهِ) هَذَا أَحَدُ الْوَجْهَيْنِ، وَهُوَ الصَّحِيحُ مِنَ الْمَذْهَبِ.

[١] أَخْرَجَهُ أَبُو دَاوُدَ (١٨٨٣)، وَابْنُ مَاجَهَ (٢٩٥٤). وَحَسَنَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «صَحِيحِ أَبِي دَاوُدَ» (١٦٤٥).

[٢] أَخْرَجَهُ أَبُو دَاوُدَ (١٨٨٤)، وَابْنُ مَاجَهَ (٢٩٥٣)، وَعِنْدَ ابْنِ مَاجَهَ بَلْفُظٌ آخَرٌ. وَانْظُرْ: «تَحْفَةُ الْأَشْرَافِ» (٥٥٣٨، ٥٧٧٧). وَالحديث صححه الألباني في «الإرواء» (١٠٩٤).

[٣] «حَاشِيَةُ الْخُلُوتِيِّ» (٢/٣٨٣).

(أو) يُحَاذِي (بَعْضُهُ) أَي: الْحَجَر (بِكُلِّ بَدَنِهِ)؛ لِأَنَّ مَا لَزِمَ اسْتِقْبَالَهُ، لَزِمَ بِجَمِيعِ الْبَدَنِ، كَالْقِبْلَةِ.

(وَيَسْتَلِمُهُ) أَي: يَمْسُحُ الْحَجَرَ (بِيَدِهِ الْيُمْنَى)، وَالِاسْتِلَامُ: مِنَ السَّلَامِ، وَهُوَ التَّحِيَّةُ. وَأَهْلُ الْيَمَنِ يُسَمُّونَ الْحَجَرَ الْأَسْوَدَ: الْمُحْيَا؛ لِأَنَّ النَّاسَ يُحْيَوْنَهُ بِالِاسْتِلَامِ. وَرَوَى التِّرْمِذِيُّ^[١] مَرْفُوعًا: «أَنَّهُ نَزَلَ مِنَ الْجَنَّةِ أَشَدَّ بَيَاضًا مِنَ اللَّبَنِ، فَسَوَّدَتْهُ خَطَايَا بَنِي آدَمَ». وَقَالَ: حَسَنٌ صَحِيحٌ.

(وَيُقْبَلُهُ) بَلَا صَوْتٍ يَظْهَرُ لِلْقِبْلَةِ؛ لِحَدِيثِ عُمَرَ: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ اسْتَقْبَلَ الْحَجَرَ، وَوَضَعَ شَفَتَيْهِ عَلَيْهِ، يَبْكِي طَوِيلًا، ثُمَّ التَفَتَ فَإِذَا هُوَ بِعُمَرَ بْنِ الْخَطَّابِ يَبْكِي، فَقَالَ: «يَا عُمَرُ! هَا هُنَا تُسَكِّبُ الْعَبْرَاتُ». رَوَاهُ ابْنُ مَاجَهَ^[٢]. (وَيَسْجُدُ عَلَيْهِ^(١)) فَعَلَهُ ابْنُ عُمَرَ، وَابْنُ عَبَّاسٍ.

والوجه الثاني: تجزئته المحاذاة لِكُلِّهِ أَوْ بَعْضِهِ بِبَعْضِ بَدَنِهِ، اخْتَارَهُ جَمَاعَةٌ مِنَ الْأَصْحَابِ؛ مِنْهُمْ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ، وَصَحَّحَهُ ابْنُ رَزِينٍ فِي «شَرْحِهِ»، وَأَطْلَقَهُمَا فِي «الْمَغْنِيِّ» وَ«الْمَحَرَّرِ» وَ«الشَّرْحِ». (خَطُّهُ)^[٣].
(١) قَوْلُهُ: (وَيَسْجُدُ) أَي: يُمَرِّغُ وَجْهَهُ عَلَيْهِ.

[١] أَخْرَجَهُ التِّرْمِذِيُّ (٨٧٧) مِنْ حَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ. وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «صَحِيحِ الْجَامِعِ» (٦٧٥٦).

[٢] أَخْرَجَهُ ابْنُ مَاجَهَ (٢٩٤٥). وَقَالَ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الْإِرْوَاءِ» (١١١١)، وَ«الضَّعِيفَةُ» (١٠٢٢): ضَعِيفٌ جَدًّا.

[٣] التَّعْلِيقُ لَيْسَ فِي الْأَصْلِ.

(فَإِنْ شَقَّ) لَنَحْوِ زِحَامٍ اسْتِلَامُهُ وَتَقْبِيلُهُ: (لَمْ يُزَاحِمْ، وَاسْتَلَمَهُ بِيَدِهِ، وَقَبَّلَهَا) رُوي عن ابنِ عُمَرَ، وَجَابِرٍ، وَأَبِي هُرَيْرَةَ، وَأَبِي سَعِيدٍ، وَابْنِ عَبَّاسٍ. لَمَّا رَوَى ابْنُ عَبَّاسٍ: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ اسْتَلَمَهُ، وَقَبَّلَ يَدَهُ. رواه مُسْلِمٌ^[١].

(فَإِنْ شَقَّ) اسْتِلَامُهُ بِيَدِهِ: (فَإِنَّهُ يَسْتَلِمُهُ) (بِشَيْءٍ، وَقَبْلَهُ)، أَي: مَا اسْتَلَمَهُ بِهِ، رُوي عن ابنِ عَبَّاسٍ مَوْقُوفًا.

(فَإِنْ شَقَّ) عَلَيْهِ اسْتِلَامُهُ أَيْضًا بِشَيْءٍ: (أَشَارَ إِلَيْهِ) أَي: الْحَجَرِ (بِيَدِهِ، أَوْ بِشَيْءٍ)؛ لِحَدِيثِ الْبُخَارِيِّ^[٢] عن ابنِ عَبَّاسٍ، قَالَ: طَافَ النَّبِيُّ ﷺ عَلَى بَعِيرٍ، فَلَمَّا أَتَى الْحَجَرَ، أَشَارَ إِلَيْهِ بِشَيْءٍ فِي يَدِهِ، وَكَبَّرَ. (وَلَا يُقْبَلُهُ) أَي: مَا أَشَارَ بِهِ إِلَيْهِ.

(وَاسْتَقْبَلَهُ) أَي: الْحَجَرَ، إِذَا شَرَعَ فِي الطَّوَافِ، (بَوَجْهِهِ، وَقَالَ: بِسْمِ اللَّهِ، وَاللَّهُ أَكْبَرُ. اللَّهُمَّ إِيْمَانًا بِكَ^(١)، وَتَصَدِيقًا بِكِتَابِكَ^(٢)،

(١) قوله: (إِيْمَانًا بِكَ) مَفْعُولٌ لَهُ، أَي: فَعَلْتُ ذَلِكَ إِيْمَانًا لَكَ، أَي: لِأَجْلِ إِيْمَانِي أَنَّكَ حَقٌّ، فَعَلْتُ ذَلِكَ. كَذَا فِي «المَطْلَع». وقوله: «لِأَجْلِ.. إلخ» أَرَادَ بِهِ التَّنْبِيْهَ عَلَى إِرَادَةِ الْحَصْرِ، وَعَلَى أَنَّهُ مَفْعُولٌ لَهُ. (م خ)^[٣].

(٢) قوله: (وَتَصَدِيقًا بِكِتَابِكَ) رُوي عن عليٍّ رضي الله عنه، أَنَّهُ قَالَ: لَمَّا

[١] أخرجه مسلم (٢٤٦/١٢٦٨) لَكِنْ مِنْ حَدِيثِ ابْنِ عُمَرَ.

[٢] أخرجه البخاري (١٦١٣، ١٦٣٢).

[٣] «حاشية الخلوتى» (٣٨٤/٢).

ووفاءً بعهدك^(١)، واتباعاً لسنة نبيك محمد ﷺ يقولُهُ كُلَّمَا اسْتَلَمَهُ؛
لحديث عبد الله بن السائب: أن النبي ﷺ كَانَ يَقُولُ ذَلِكَ عِنْدَ
استلامه^[١].

(ثُمَّ يَجْعَلُ الْبَيْتَ عَنْ يَسَارِهِ^(٢))؛ لَأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ طَافَ كَذَلِكَ،

أَخَذَ اللَّهُ تَعَالَى الْمِيثَاقَ عَلَى الذَّرِيَّةِ، كَتَبَ كِتَابًا، وَأَلْقَمَهُ الْحَجَرَ، فَهُوَ
يَشْهَدُ لِلْمُؤْمِنِينَ بِالْوَفَاءِ، وَعَلَى الْكَافِرِ بِالْجُحُودِ. ذَكَرَهُ الْحَافِظُ أَبُو
الْفَرَجِ. (مطلع)^[٢].

فَالْمُرَادُ مِنْ كِتَابِهِ تَعَالَى هَذَا غَيْرُ الْقُرْآنِ. (م خ)، (ح ع)^[٣].

(١) قوله: (ووفاءً بعهدك) لَعَلَّهُ قَوْلُهُ: ﴿وَلِلَّهِ عَلَى النَّاسِ حِجُّ الْبَيْتِ﴾
الآية. (ح ع)^[٤].

(٢) قوله: (ثم يجعل البيت عن يساره) قال في «الفروع»^[٥]: وَقَالَ
شَيْخُنَا: لِكُونَ الْحَرَكَةِ الدَّوْرِيَّةِ يُعْتَمَدُ فِيهَا الْيُمْنَى عَلَى الْيُسْرَى، فَلَمَّا
كَانَ الْإِكْرَامُ فِي ذَلِكَ لِلخَارِجِ جُعِلَ لِلْيُمْنَى. انْتَهَى.

[وَكَأَنَّ مُرَادَهُ: لَمَّا كَانَ فِي الْحَرَكَةِ الدَّوْرِيَّةِ الْأَحَاطِيَّةِ اعْتِمَادُ الْيُمْنَى
عَلَى الْيَسَارِ - كَمَا ذَكَرَ -، كَانَتْ الْيُمْنَى أَصْلًا فِي الْحَرَكَةِ، وَالْيَسَارُ

[١] قال ابن الملقن في «البدور المنير» (٨/٢): غريب. وقال الحافظ ابن حجر في
«التلخيص الحبير» (١٢٩٥): لم أجده هكذا.

[٢] «المطلع» ص (٢٢٧).

[٣] «حاشية الخلوتي» (٣٨٤/٢)، «حاشية عثمان» (١٤٣/٢).

[٤] «حاشية عثمان» (١٤٣/٢).

[٥] «الفروع» (٣٥/٦).

وقال: «خُذُوا عَنِّي مَنَاسِكَكُمْ»^[١]. وَلِيُقَرَّبْ جَانِبُهُ الْأَيْسَرَ لِلْبَيْتِ^(١).
فَأَوَّلُ رَكْنٍ يَمُرُّ بِهِ يُسَمَّى الشَّامِيَّ، وَهُوَ جِهَةُ الشَّامِ، ثُمَّ الْغُرْبِيُّ، وَهُوَ
جِهَةُ الْمَغْرِبِ، ثُمَّ الْيَمَانِيُّ، وَهُوَ جِهَةُ الْيَمَنِ.
(وَيَزْمُلُ^(٢)) طَائِفٌ (مَاشٍ، غَيْرُ حَامِلٍ مَعْدُورٍ، وَ) غَيْرُ (نِسَاءٍ، وَ)
غَيْرُ (مُحْرَمٍ مِنْ مَكَّةَ، أَوْ قُرْبِهَا. فَيُسْرِعُ الْمَشْيَ، وَيُقَارِبُ الْخُطَى):

كَالآلَةِ لَهَا، فَفَاتَهَا الشَّرْفُ الْحَاصِلُ بِنِسْبَةِ الْحَرَكَةِ التَّعْبُدِيَّةِ إِلَيْهَا
أَصَالَةً، فَجُبِرَتْ بِالْقُرْبِ مِنَ الْبَيْتِ، وَلَوْ جَعَلَ الْبَيْتَ عَنِ الْيَمَنِ لِحَازَتْ
الْيَمِينَ الشَّرْفَيْنِ، شَرْفُ نِسْبَةِ الْحَرَكَةِ إِلَيْهَا، وَشَرْفُ الْقُرْبِ مِنَ الْبَيْتِ،
فَكَانَ يَحْصُلُ لِلْيَسَارِ انْكِسَارٌ، فَقُصِدَ الْعَدْلُ بَيْنَ الشَّقَيْنِ، وَخُصَّ كُلُّ
مِنْهُمَا بِنَوْعِ شَرَفٍ. هَكَذَا ظَهَرَ. قَالَه (خَلُوتِي). (خَطْهُ)^[٢].

(١) قوله: (وَلِيُقَرَّبْ جَانِبُهُ الْأَيْسَرَ إِلَيْهِ) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[٣]: وَالَّذِي
يُظْهِرُ أَنَّ ذَلِكَ لَمِيلِ قَلْبِهِ إِلَى الْجَانِبِ الْأَيْسَرِ. ثُمَّ ذَكَرَ كَلَامَ الشَّيْخِ تَقِيٍّ
الَّذِينَ بَغَى حَرْفَ عَطْفٍ. (خَطْهُ)^[٤].

(٢) قَالَ الْجَوْهَرِيُّ: الرَّزْمُلُ: الْهَرَوَلَةُ. وَقَالَ الْأَزْهَرِيُّ: الْإِسْرَاعُ.
قَالَ الزَّرْكَشِيُّ: وَفَسَّرَهُ الْأَصْحَابُ بِإِسْرَاعِ الْمَشْيِ، مَعَ تَقَارُبِ الْخُطَا،
مِنْ غَيْرِ وَثْبٍ^[٥].

[١] أخرجه مسلم (١٢٩٧) من حديث جابر.

[٢] «حاشية الخلوتي» (٣٨٥/٢)، وما بين المعكوفين من زيادات (ب).

[٣] «الإنصاف» (٨٧/٩).

[٤] التعليق ليس في الأصل.

[٥] «شرح الزركشي» (١٩٢/٣)، والتعليق من زيادات (ب).

جَمْعُ خُطْوَةٍ^(١)، (فِي ثَلَاثَةِ أَشْوَاطٍ، ثُمَّ) بَعْدَهَا (يَمْشِي أَرْبَعَةً) أَشْوَاطٍ
بِلا رَمَلٍ؛ لَحَبَرٍ عَائِشَةٍ، وَتَقَدَّمَ^[١]. وَرَوَاهُ أَيْضًا عَنْهُ جَابِرٌ، وَابْنُ عَبَّاسٍ،
وَابْنُ عُمرَ بِأَحَادِيثٍ مُتَّفَقٍ عَلَيْهَا^[٢]. قَالَ ابْنُ عَبَّاسٍ: رَمَلَ النَّبِيُّ ﷺ
فِي عُمرِهِ كُلِّهَا، وَفِي حَجِّهِ، وَأَبُو بَكْرٍ، وَعُمرُ، وَعُثْمَانُ، وَالْخُلَفَاءُ مِنْ
بَعْدِهِ. رَوَاهُ أَحْمَدُ^[٣]. وَيَكُونُ الرَّمْلُ مِنَ الْحَجَرِ إِلَى الْحَجَرِ^(٢)؛
لِحَدِيثِ ابْنِ عُمرَ، وَجَابِرٍ^[٤].

(وَلَا يُقْضَى فِيهَا) أَي: الْأَرْبَعَةُ أَشْوَاطٍ (رَمَلٌ فَاتٌ) مِنَ الثَّلَاثَةِ
قَبْلَهَا؛ لِأَنَّهُ هَيْئَةٌ فَاتٌ مَوْضِعُهَا، فَسَقَطَ، كَالْجَهْرِ فِي الرُّكْعَتَيْنِ الْأَوَّلَتَيْنِ
مِنْ مَغْرِبٍ وَعِشَاءٍ. وَلِئَلَّا يَفُوتَهُ هَيْئَةُ الْمَشْيِ فِيهَا. وَإِنْ تَرَكَهُ فِي شَيْءٍ
مِنَ الثَّلَاثَةِ: أَتَى بِهِ فِيمَا بَقِيَ مِنْهَا.

(١) الْخُطْوَةُ، وَتُفْتَحُ: مَا بَيْنَ الْقَدَمَيْنِ. جَمْعُهُ خُطْيٌ، وَخُطُوتٌ. وَبِالْفَتْحِ:
الْمَرْءُ، جَمْعُهُ: خُطُوتٌ. (خطه)^[٥].

(٢) قَوْلُهُ: (مِنَ الْحَجَرِ إِلَى الْحَجَرِ) وَعِنْدَ بَعْضِهِمْ: مِنَ الرُّكْنِ إِلَى الرُّكْنِ.

[١] تقدم (ص ١١٢).

[٢] أما حديث جابر فتقدم تخريجه (ص ١١٢)، وأما حديث ابن عباس: أخرجه البخاري
(١٦٠٢)، ومسلم (١٢٦٤). وحديث ابن عمر: أخرجه البخاري (١٦٠٣)،
ومسلم (١٢٦١/٢٣٠).

[٣] أخرجه أحمد (٤٣٥/٣) (١٩٧٢).

[٤] أخرجهما مسلم (٣٣٣/١٢٦٢)، (٢٣٥/١٢٦٣).

[٥] التعليق من زيادات (ب).

(و) مَنْ لَمْ يَتَمَكَّنْ مِنَ الرَّمْلِ مَعَ الدُّنُوِّ مِنَ الْبَيْتِ لِلزَّحَامِ، وَأَمَكَّنَهُ الرَّمْلُ إِنْ طَافَ فِي حَاشِيَةِ النَّاسِ: (فَالرَّمْلُ) فِي حَاشِيَةِ النَّاسِ (أُولَى) لَهُ (مِنَ الدُّنُوِّ مِنَ الْبَيْتِ)؛ لِأَنَّ الْمَحَافِظَةَ عَلَى فَضِيلَةٍ تَتَعَلَّقُ بِذَاتِ الْعِبَادَةِ أَهَمُّ مِنْ فَضِيلَةٍ تَتَعَلَّقُ بِمَكَانِهَا. (وَالتَّأْخِيرُ) أَي: تَأْخِيرُ الطَّوَافِ لَزَوَالِ الزَّحَامِ، (لَهُ) أَي: الرَّمْلُ، (أَوْ لِلدُّنُوِّ) مِنَ الْبَيْتِ، أَي: حَتَّى يَقْدَرَ عَلَيْهِمَا: (أُولَى) مِنْ تَقْدِيمِ الطَّوَافِ مَعَ فَوَاتِ أَحَدِهِمَا؛ لِيَأْتِيَ بِهِ عَلَى الْوَجْهِ الْأَكْمَلِ.

(وَكُلَّمَا حَادَى) طَائِفُ (الْحَجَرِ) الْأَسْوَدَ (وَالرُّكْنَ الْيَمَانِيِّ: اسْتَلَمَهُمَا^(١)) نَدْبًا؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عَمَرَ: كَانَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ لَا يَدْعُ أَنْ يَسْتَلِمَ الرُّكْنَ الْيَمَانِيَّ وَالْحَجَرَ فِي طَوَافِهِ. قَالَ نَافِعٌ: وَكَانَ ابْنُ عَمَرَ يَفْعَلُهُ. رَوَاهُ أَبُو دَاوُدَ^[١]. لَكِنْ لَا يُقْبَلُ إِلَّا الْحَجَرُ الْأَسْوَدُ.

(أَوْ أَشَارَ إِلَيْهِمَا) أَي: الْحَجَرَ وَالرُّكْنَ الْيَمَانِيَّ، إِنْ شَقَّ اسْتِلَامُهُمَا. (وَلَا) يُسَنُّ اسْتِلَامُ الرُّكَنِ (الشَّامِيِّ)، وَهُوَ أَوَّلُ رُكْنٍ يَمُرُّ بِهِ، (وَلَا) اسْتِلَامُ الرُّكَنِ (الْغَرْبِيِّ)، وَهُوَ مَا يَلِيهِ) أَي: الشَّامِيِّ. نَصًّا؛ لِقَوْلِ ابْنِ عَمَرَ عَنْ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ: كَانَ لَا يَسْتَلِمُ إِلَّا الْحَجَرَ، وَالرُّكْنَ

(١) قوله: (اسْتَلَمَهُمَا) ظَاهِرُهُ: مِنْ غَيْرِ تَقْبِيلٍ، وَهُوَ الْمَذْهَبُ. (خطه)^[٢].

[١] أخرجه أبو داود (١٨٧٦). وحسنه الألباني في «الإرواء» (١١١٠).

[٢] التعليق ليس في الأصل.

الْيَمَانِي^[١]. وقال: ما أراه لم يَسْتَلِمِ الرُّكْنَيْنِ اللَّذَيْنِ يَلِيَانِ الْحَجَرَ، إِلَّا لِأَنَّ الْبَيْتَ لَمْ يَتَمَّ عَلَى قَوَاعِدِ إِبْرَاهِيمَ، وَلَا طَافَ النَّاسُ مِنْ وَرَاءِ الْحَجْرِ إِلَّا لِذَلِكَ^[٢]. وأيضًا: فَقَدْ أَنْكَرَ ابْنُ عَبَّاسٍ عَلَى مُعَاوِيَةَ اسْتِلامَهُمَا، وَقَالَ: ﴿لَقَدْ كَانَ لَكُمْ فِي رَسُولِ اللَّهِ أُسْوَةٌ حَسَنَةٌ﴾ [الأحزاب: ٢١]، فَقَالَ مُعَاوِيَةُ: صَدَقْتَ^[٣].

(وَيَقُولُ) طَائِفُ (كُلَّمَا حَادَى الْحَجَرَ) الْأَسْوَدَ: (اللَّهُ أَكْبَرُ) فَقَطْ^(١)؛ لحديثِ ابْنِ عَبَّاسٍ: طَافَ النَّبِيُّ ﷺ عَلَى بَعِيرٍ، كَلَّمَا أَتَى الرُّكْنَ أَشَارَ بِيَدِهِ، وَكَبَّرَ^[٤].

(و) يَقُولُ (بَيْنَ) الرُّكْنِ (الْيَمَانِي وَبَيْنَهُ) أَي: الْحَجَرِ الْأَسْوَدَ: ﴿رَبَّنَا إِنَّا فِي الدُّنْيَا حَسَنَةٌ وَفِي الْآخِرَةِ حَسَنَةٌ وَقِنَا عَذَابَ النَّارِ﴾^(٢)؛ لحديثِ أَحْمَدَ فِي «الْمَنَاسِكِ»، عَنْ عَبْدِ اللَّهِ بْنِ

(١) قوله: (فَقَطْ) وَقِيلَ: وَيُهْلَلُ. (خطه)^[٥].

(٢) قوله: (رَبَّنَا إِنَّا فِي الدُّنْيَا حَسَنَةٌ..إِلخ) فِي حَسَنَةِ الدُّنْيَا سَبْعَةُ أَقْوَالٍ: أَحَدُهَا: أَنَّهَا الْمَرْأَةُ الصَّالِحَةُ. قَالَهُ عَلِيٌّ. الثَّانِي: أَنَّهَا الْعِبَادَةُ. وَهُوَ مَرْوِيُّ عَنْ الْحَسَنِ.

[١] أخرجه البخاري (١٦٠٨)، ومسلم (٢٥/١١٨٧).

[٢] أخرجه البخاري (١٥٨٣).

[٣] أخرجه أحمد (٣٦٩/٣) (١٨٧٧).

[٤] تقدم تخريجه (ص ١١٥).

[٥] التعليق ليس في الأصل.

السَّائِبُ: أَنَّهُ سَمِعَ النَّبِيَّ ﷺ يَقُولُهُ^[١]. وَعَنْ أَبِي هُرَيْرَةَ مَرْفُوعًا: «وَكُلَّ بِهِ - يَعْنِي الرُّكْنَ الْيَمَانِي - سَبْعُونَ أَلْفَ مَلَكٍ، فَمَنْ قَالَ: اللَّهُمَّ إِنِّي أَسْأَلُكَ الْعَفْوَ وَالْعَافِيَةَ فِي الدُّنْيَا وَالْآخِرَةِ، رَبَّنَا آتِنَا فِي الدُّنْيَا حَسَنَةً، وَفِي الْآخِرَةِ حَسَنَةً، وَقِنَا عَذَابَ النَّارِ. قَالُوا: آمِينَ»^[٢].

(و) يَقُولُ (فِي بَقِيَّةِ طَوَافِهِ: اللَّهُمَّ اجْعَلْهُ حَجًّا مَبْرُورًا^(١))، وَسَعِيًّا

الثالث: أَنَّهُا الْعِلْمُ وَالْعِبَادَةُ. وَيُرَوَّى عَنْ الْحَسَنِ أَيْضًا.

الرابع: الْمَالُ. قَالَهُ أَبُو وَائِلٍ وَغَيْرُهُ.

الخامس: الْعَافِيَةُ. قَالَهُ قَتَادَةُ.

السادس: الرِّزْقُ الْوَاسِعُ. قَالَهُ مُقَاتِلُ.

السابع: النُّعْمَةُ.

وَفِي حَسَنَةِ الْآخِرَةِ ثَلَاثَةُ أَقْوَالٍ:

أَحَدُهَا: الْحُورُ الْعَيْنُ. قَالَهُ عَلِيُّ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ.

وَالثَّانِي: الْجَنَّةُ. قَالَهُ الْحَسَنُ وَغَيْرُهُ.

وَالثَّالِثُ: الْعَفْوَ وَالْعَافِيَةُ. انْتَهَى. (مَطْلَع)^[٣].

(١) قَوْلُهُ: (اللَّهُمَّ اجْعَلْهُ حَجًّا مَبْرُورًا.. إلخ) قَالَ صَاحِبُ «المَطَالَع»:

[١] أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (١١٨/٢٤) (١٥٣٩٨). وَحَسَنَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «صَحِيحِ أَبِي دَاوُدَ» (١٦٥٣).

[٢] أَخْرَجَهُ ابْنُ مَاجَهَ (٢٩٥٧). وَضَعَفَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «ضَعِيفُ التَّرْغِيبِ وَالتَّرْهِيْبِ» (٧٢١).

[٣] «المَطْلَعُ» ص (١٩٠).

مَشْكُورًا، وَذَنْبًا مَغْفُورًا. رَبِّ اغْفِرْ وَارْحَمْ، وَاهْدِنِي السَّبِيلَ الْأَقْوَمَ، وَتَجَاوَزْ عَمَّا تَعَلَّمْ، وَأَنْتَ الْأَعَزُّ الْأَكْرَمُ^[١].

وكانَ عَبْدُ الرَّحْمَنِ بْنُ عَوْفٍ يَقُولُ: رَبِّ قِنِي شَحَّ نَفْسِي. وعن عُروَةَ: كَانَ أَصْحَابُ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ يَقُولُونَ: لَا إِلَهَ إِلَّا أَنْتَ، وَأَنْتَ تُحْيِي بَعْدَ مَا أَمِتَ.

(وَيَذْكُرُ، وَيَدْعُو بِمَا أَحَبَّ) وَيُصَلِّي عَلَى النَّبِيِّ ﷺ. وَيَدْعُ الْحَدِيثَ، إِلَّا ذِكْرًا، أَوْ قِرَاءَةً، أَوْ أَمْرًا بِمَعْرُوفٍ، أَوْ نَهْيًا عَنْ مُنْكَرٍ، وَمَا لَا بُدَّ مِنْهُ؛ لِحَدِيثِ: «الطَّوْفُ بِالْبَيْتِ صَلَاةٌ، فَمَنْ تَكَلَّمَ فَلَا يَتَكَلَّمُ، إِلَّا بِخَيْرٍ»^[٢].

الحجُّ المبرورُ: هو الخالصُ الذي لَا يُخَالِطُهُ مَأْتَمٌ. وقال الأزهريُّ: المبرورُ: المتقبَّلُ.

«وسعيًا مشكورًا» أي: اجعله عَمَلًا مُتَقَبَّلًا، يَزُكُّو لِصَاحِبِهِ ثَوَابَهُ. والتقديرُ، واللَّهُ أَعْلَمُ: اجْعَلْ حَجِّي حَجًّا مَبْرُورًا، وَسَعِي سَعِيًّا مَشْكُورًا، وَذَنْبِي ذَنْبًا مَغْفُورًا. انتهى «مطلع» مُلَخَّصًا. (ح ع)^[٣].

[١] قال الحافظ في «التلخيص الحبير» (١٢٠٧): لم أجده، وذكره البيهقي من كلام الشافعي - وهو في «الأم» (٢١٠/٢) -. وقال ابن الملقن في «البدر المنير» (٦/٢١٢): غريب لا أعرفه إلا من كلام الشافعي انتهى. والحديث أخرجه أحمد (٤٤/٢٨٢) (٢٦٦٨٥) مختصرًا من حديث حديث أم سلمة، لكن دون التقييد بالنسك. [٢] أخرجه الترمذي (٩٦٠) من حديث ابن عباس. وصححه الألباني في «الإرواء» (١٢١). وتقدم (٣٢٨/١).

[٣] انظر: «حاشية عثمان» (١٤٤/٢).

(وَتُسَنُّ الْقِرَاءَةُ فِيهِ) أَي: الطَّوَافُ. نَصًّا؛ لَأَنَّهَا أَفْضَلُ الذِّكْرِ. لَا الْجَهْرُ بِهَا، قَالَهُ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ. وَقَالَ أَيْضًا: جِنْسُ الْقِرَاءَةِ أَفْضَلُ مِنَ الطَّوَافِ.

(وَلَا يُسَنُّ رَمْلٌ، وَلَا اضْطِبَاعٌ، فِي غَيْرِ هَذَا الطَّوَافِ)؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ وَأَصْحَابُهُ إِنَّمَا رَمَلُوا وَاضْطَبَعُوا فِيهِ^[١]. حَتَّى لَوْ تَرَكَهُمَا فِيهِ: لَمْ يَقْضِهِمَا فِيمَا بَعْدَهُ؛ لِأَنَّ هَيْئَةَ عِبَادَةٍ لَا تُقْضَى فِي عِبَادَةٍ أُخْرَى.

(وَمَنْ طَافَ رَاكِبًا، أَوْ مَحْمُولًا: لَمْ يُجْزِئْهُ) طَوَافُهُ كَذَلِكَ، (إِلَّا) إِنْ كَانَ رُكُوبُهُ أَوْ حَمْلُهُ (لِغُذْرِ^(١))؛ لِحَدِيثِ: «الطَّوَافُ بِالْبَيْتِ صَلَاةٌ»^[٢]. وَلِأَنَّهُ عِبَادَةٌ تَتَعَلَّقُ بِالْبَيْتِ، فَلَمْ يُجْزَ فِعْلُهَا رَاكِبًا أَوْ مَحْمُولًا لِغَيْرِ غُذْرٍ، كَالصَّلَاةِ. وَإِنَّمَا طَافَ النَّبِيُّ ﷺ رَاكِبًا؛ لِغُذْرِ. فَإِنَّ ابْنَ عَبَّاسٍ رَوَى: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ كَثُرَ عَلَيْهِ النَّاسُ، يَقُولُونَ: هَذَا مُحَمَّدٌ، هَذَا مُحَمَّدٌ. حَتَّى خَرَجَ الْعَوَاتِقُ^(٢) مِنَ الْبُيُوتِ، وَكَانَ النَّبِيُّ ﷺ لَا تُضْرَبُ

(١) وعن أحمد: يُجْزِئُ طَوَافُ الرَّاكِبِ مُطْلَقًا، اخْتَارَهُ أَبُو بَكْرٍ وَابْنُ حَامِدٍ وَالْمَوْفَّقُ وَالْمَجْدُ وَغَيْرُهُمْ، وَعَدَمُ إِجْزَاءِ طَوَافِ الرَّاكِبِ مِنْ غَيْرِ غُذْرِ مِنْ مَفْرَدَاتِ الْمَذْهَبِ. (خطه)^[٣].

(٢) قَالَ فِي «الصَّحَاحِ»: جَارِيَةٌ عَاتِقٌ: أَي: شَابَّةٌ أَوَّلَ مَا أَدْرَكَتْ، فَخُذِرَتْ فِي بَيْتِ أَهْلِهَا، وَلَمْ تُبْنَ إِلَى زَوْجٍ. أَي: لَمْ تُبْنَ مِنْ أَهْلِهَا إِلَى زَوْجٍ.

[١] تقدم (ص ١١٣).

[٢] تقدم تخريجه آنفًا.

[٣] التعليق ليس في الأصل.

النَّاسُ بَيْنَ يَدَيْهِ، فَلَمَّا كَثُرُوا عَلَيْهِ، رَكِبَ. رواه مُسلم^[١].

(ولا يُجزئُ) الطَّوَّافُ (عن حَامِلِهِ) أي: المَعْدُورِ؛ لَأَنَّ الْقَصْدَ هُنَا الْفِعْلُ، وَهُوَ وَاحِدٌ، فَلَا يَقَعُ عَنِ اثْنَيْنِ، وَوُقُوعُهُ عَلَى الْمَحْمُولِ أَوْلَى؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَنْوِهِ إِلَّا لِنَفْسِهِ، بِخِلَافِ الْحَامِلِ.

(إِلَّا إِنْ نَوَى) حَامِلُ الطَّوَّافِ (وَحْدَهُ) أي: دُونَ الْمَحْمُولِ، (أَوْ نَوِيًّا)، أي: الْحَامِلُ وَالْمَحْمُولُ (جَمِيعًا) الطَّوَّافُ (عَنْهُ) أي: الْحَامِلِ. فَيُجْزِئُ عَنْهُ؛ لِحُلُوصِ النِّيَّةِ مِنْهُمَا لِلْحَامِلِ^(١).

(و) حُكْمُ (سَعْيٍ رَاكِبًا: كَطَوَّافٍ) رَاكِبًا. نَصًّا. فَلَا يُجْزِئُهُ إِلَّا لِعُذْرٍ.

(وإن طاف على سطح المسجد): تَوَجَّهَ الْإِجْرَاءُ، كَصَلَاتِهِ إِلَيْهَا.

(١) وإن نوى كُلُّ مِنْهُمَا عَنْ نَفْسِهِ أَجْزَأُ عَنِ الْمَحْمُولِ فَقَطْ، عَلَى الصَّحِيحِ مِنَ الْمَذْهَبِ.

وقيل: يَجْزِئُ عَنْهُمَا، وَهُوَ قَوْلُ أَبِي حَنِيفَةَ، وَحَسَنَهُ فِي «الْمَغْنِيِّ». وقيل: يَقَعُ عَنْ حَامِلِهِ، قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»: وَالتَّنَفُّسُ تَمِيلُ إِلَى ذَلِكَ؛ لِأَنَّهُ هُوَ الطَّائِفُ، وَقَدْ نَوَاهُ لِنَفْسِهِ، وَقَالَ أَبُو حَفْصٍ الْعُكْبَرِيُّ: لَا يَجْزِئُ عَنْ وَاحِدٍ مِنْهُمَا.

وإن نوى أَحَدُهُمَا عَنْ نَفْسِهِ، وَالْآخَرَ لَمْ يَنْوِ، وَقَعَ لِمَنْ نَوَى. (خطه)^[٢].

[١] أخرجه مسلم (١٢٦٤/٢٣٧).

[٢] التعليق ليس في الأصل.

(أو قَصَدَ فِي طَوَافِهِ غَرِيْمًا، وَقَصَدَ مَعَهُ طَوَافًا بِنِيَّةٍ حَقِيقِيَّةٍ^(١)) أَي: مُقَارِنَةً لِلطَّوَافِ، (لَا حُكْمِيَّةً: تَوَجَّهَ الْإِجْزَاءُ) فِي قِيَاسِ قَوْلِهِمْ. وَيَتَوَجَّهُ احْتِمَالٌ، كَعَاطِسٍ قَصَدَ بِحَمْدِهِ قِرَاءَةً. (قَالَهُ فِي «الْفُرُوعِ»^(٢)).

وَالنِّيَّةُ الْحُكْمِيَّةُ: أَنْ يَنْوِيَهُ قَبْلُ، وَيَسْتَمِرَّ حُكْمُهَا. وَهُوَ مَعْنَى اسْتِصْحَابِ حُكْمِهَا. ذَكَرَهُ ابْنُ قُنْدُسٍ.

(وَيُجْزِئُ) طَوَافُ (فِي الْمَسْجِدِ، مِنْ وَرَاءِ حَائِلٍ) نَحْوُ قُبَّةٍ. (وَلَا) يُجْزِئُ طَوَافُهُ (خَارِجَهُ) أَي: الْمَسْجِدِ؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَرِدْ بِهِ الشَّرْعُ، وَلَا يَحْنُثُ بِهِ مَنْ حَلَفَ لَا يَطُوفُ بِالْبَيْتِ.

(١) النِّيَّةُ الْحَقِيقِيَّةُ: أَنْ يَنْوِيَ الطَّوَافَ حَقِيقَةً.

وَالنِّيَّةُ الْحُكْمِيَّةُ: أَنْ تَكُونَ قَدْ حَصَلَتْ لَهُ نِيَّةٌ قَبْلُ، ثُمَّ اسْتَمَرَ حُكْمُهَا وَلَمْ يَقْطَعْهَا، وَهُوَ مَعْنَى قَوْلِهِمْ: وَيَجِبُ اسْتِصْحَابُ حُكْمِ النِّيَّةِ، وَهُوَ أَنْ لَا يَقْطَعْهَا. (خَطَهُ)^[١].

(٢) قَوْلُهُ: (قَالَهُ فِي الْفُرُوعِ) قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»^[٢]: وَفِي الْإِجْزَاءِ عَنْ فَرَضِ الْقِرَاءَةِ وَجَهَانٍ. انْتَهَى.

الْمُرْجَحُ: عَدَمُ الْإِجْزَاءِ إِذَا قَصَدَ حَمْدَ الْعُطَاسِ وَالْقِرَاءَةَ. (خَطَهُ)^[٣].

[١] التعليق ليس في الأصل.

[٢] «الْفُرُوعِ» (٣٨/٦).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

(أو مُنْكَسًا) أي: لو جَعَلَ الْبَيْتَ عَنْ يَمِينِهِ وَطَافَ: لَمْ يُجْزِئْهُ؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ جَعَلَهُ عَنْ يَسَارِهِ فِي طَوَافِهِ، وَقَالَ: «خُذُوا عَنِّي مَنَاسِكَكُمْ»^[١]. (وَنَحْوُهُ) كَمَا لَوْ طَافَ الْقَهْقَرَى: فَلَا يُجْزِئُهُ؛ لَمَّا تَقَدَّمَ.

(أو) طَافَ (عَلَى جِدَارِ الْحَجْرِ) بِكَسْرِ الْحَاءِ: فَلَا يُجْزِئُهُ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَلَيَطُوفُوا بِالْبَيْتِ الْعَتِيقِ﴾ [الحج: ٢٩]، وَالْحَجَرُ مِنْهُ؛ لِحَدِيثِ عَائِشَةَ مَرْفُوعًا: «هُوَ مِنَ الْبَيْتِ». رَوَاهُ مُسْلِمٌ^[٢].

(أو) طَافَ عَلَى (شَاذِرَوَانَ الْكَعْبَةِ) بَفَتْحِ الذَّالِ الْمَعْجَمَةِ، وَهُوَ مَا فَضَلَ عَنْ جِدَارِهَا: فَلَا يُجْزِئُهُ؛ لِأَنَّهُ مِنَ الْبَيْتِ، فَإِذَا لَمْ يَطُفْ بِهِ، لَمْ يَطُفْ بِكُلِّ الْبَيْتِ. وَإِنْ مَسَّ الْجِدَارَ بِيَدِهِ فِي مُوَازَاةِ الشَّاذِرَوَانِ: صَحَّ طَوَافُهُ.

(أو) طَافَ طَوَافًا (نَاقِصًا، وَلَوْ) نَقْصًا (يَسِيرًا): فَلَا يُجْزِئُهُ؛ لَمَّا تَقَدَّمَ. وَقَدْ طَافَ النَّبِيُّ ﷺ مِنْ وَرَاءِ الْحَجْرِ وَالشَّاذِرَوَانِ، مِنَ الْحَجْرِ الْأَسْوَدِ إِلَى الْحَجْرِ الْأَسْوَدِ^[٣].

(أو) طَافَ (بَلَا نِيَّةً): لَمْ يُجْزِئْهُ؛ لِحَدِيثِ: «إِنَّمَا الْأَعْمَالُ

[١] تقدم تخريجه (ص ١١٧).

[٢] أخرجه مسلم (٣٣٣/٣٩٨).

[٣] أخرجه مسلم (٢٢٣/١٢٦٢) من حديث ابن عمر.

بِالنِّيَّاتِ»^[١]، وكالصَّلَاةِ.

(أو) طَافَ (عُرْيَانًا)؛ لحديث أَبِي هُرَيْرَةَ: أَنَّ أَبَا بَكْرٍ بَعَثَهُ - فِي الْحَجَّةِ الَّتِي أَمَرَ أَبَا بَكْرٍ عَلَيْهَا رَسُولُ اللَّهِ ﷺ قَبْلَ حَجَّةِ الْوَدَاعِ - يَوْمَ النَّحْرِ يُؤَذِّنُ: لَا يَحُجُّ بَعْدَ الْعَامِ مُشْرِكٌ، وَلَا يَطُوفُ بِالْبَيْتِ عُرْيَانٌ. متفق عليه^[٢].

(أو) طَافَ (مُحَدِّثًا) أَكْبَرَ أَوْ أَصْغَرَ، (أو) طَافَ (نَجِسًا)؛ لحديث: «الطَّوْفُ بِالْبَيْتِ صَلَاةٌ، إِلَّا أَنْكُمْ تَتَكَلَّمُونَ فِيهِ»^(١)،^[٣]، وَلِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ لِعَائِشَةَ حِينَ حَاضَتْ: «أَفْعَلِي مَا يَفْعَلُ الْحَاجُّ غَيْرَ أَنْ لَا تَطُوفِي بِالْبَيْتِ»^[٤].

وَيَلْزَمُ النَّاسَ انْتِظَارُ حَائِضٍ فَقَطْ، إِنْ أَمَكْنَ. وَيُسْنُ فِعْلُ سَائِرِ الْمَنَاسِكِ عَلَى طَهَارَةٍ.

(و) إِنْ طَافَ مُحَرِّمٌ (فِيمَا لَا يَحِلُّ لِمُحَرِّمٍ لُبْسُهُ) كَذَكَرٍ فِي

(١) وفي «الكافي»: يَجُوزُ الشُّرْبُ. وَرَبَّمَا يُؤْخَذُ مِنْ جَوَازِهِ جَوَازُ الْأَكْلِ. وَذَكَرَ فِي «الْفُرُوعِ» عَنِ الْقَاضِي وَغَيْرِهِ: أَنَّ الطَّوْفَ كَالصَّلَاةِ فِي جَمِيعِ الْأَحْكَامِ، إِلَّا فِي إِبَاحَةِ النُّطْقِ. فَمُقْتَضَى ذَلِكَ: تَحْرِيمُ الْأَكْلِ وَالشُّرْبِ فِيهِ. (ابن نصر الله - كافي).

[١] تقدم تخريجه (٢١٦/١).

[٢] أخرجه البخاري (١٦٢٢)، ومسلم (٤٣٥/١٣٤٧).

[٣] تقدم تخريجه (ص ١٢٢).

[٤] أخرجه البخاري (١٦٥٠)، ومسلم (١٢٠/١٢١١)، وتقدم تخريجه (٤٦٩/١).

مَخِيطٌ، أو مُطَيَّبٌ: (يَصِحُّ) طَوَافُهُ؛ لَعُودِ النَّهْيِ لَخَارِجٍ. (وَيَفْدِي)؛
لِفِعْلِ الْمَحْظُورِ.

(وَيَتَدَيُّ) الطَّوَافَ (لِحَدَثٍ فِيهِ) تَعَمُّدُهُ، أو سَبْقُهُ بَعْدَ أَنْ يَتَطَهَّرَ،
كَالصَّلَاةِ.

(و) يَتَدَيُّهُ لـ (قَطْعٍ طَوِيلٍ) عُرْفًا؛ لِأَنَّ الْمَوَالَاةَ شَرْطٌ فِيهِ،
كَالصَّلَاةِ. وَلِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ وَآلِي طَوَافُهُ، وَقَالَ: «خُذُوا عَنِّي
مَنَاسِكَكُمْ»^[١].

(وَإِنْ كَانَ) قَطْعُهُ (يَسِيرًا، أو أُقِيمَتِ صَلَاةٌ) وَهُوَ فِي الطَّوَافِ،
(أو حَضَرَتْ جَنَازَةٌ) وَهُوَ فِيهِ: (صَلَّى، وَبَنَى) عَلَى مَا سَبَقَ مِنْ طَوَافِهِ؛
لِحَدِيثٍ: «إِذَا أُقِيمَتِ الصَّلَاةُ، فَلَا صَلَاةَ إِلَّا الْمَكْتُوبَةُ»^[٢]؛ وَلِأَنَّ
الْجَنَازَةَ تَفُوتُ بِالشَّاعِلِ. وَيَتَدَيُّ الشَّوْطَ (مِنَ الْحَجَرِ) الْأَسْوَدِ، (فَلَا
يَعْتَدُّ بَعْضُ شَوَاطِئِ قَطْعٍ فِيهِ) قَالَهُ أَحْمَدُ. وَكَذَا: السَّعْيُ.

وَعُلِمَ مِمَّا سَبَقَ: أَنَّهُ يُشْتَرَطُ لَطَوَافٍ: عَقْلٌ، وَنِيَّةٌ، وَسِتْرُ عَوْرَةٍ،
وَطَهَارَةٌ مِنْ حَدَثٍ لَغَيْرِ طِفْلِ لَا يَمِيزُ، وَطَهَارَةٌ خَبَثٍ، وَإِكْمَالُ السَّبْعِ،
وَجَعْلُ الْبَيْتِ فِيهِ عَنِ يَسَارِهِ، وَكَوْنُهُ مَاشِيًا مَعَ قُدْرَةٍ، وَالْمَوَالَاةُ بَيْنَهُ،
وَابْتِدَآؤُهُ مِنَ الْحَجَرِ الْأَسْوَدِ بِحَيْثُ يُحَازِيهِ، وَكَوْنُهُ فِي الْمَسْجِدِ،

[١] تقدم تخريجه (ص ١١٧).

[٢] تقدم تخريجه (٢/٣٥٤).

وْخَارِجِ الْبَيْتِ جَمِيعِهِ.

(فَإِذَا تَمَّ) طَوَافُهُ: (تَنْفَلُ بَرَكَتَيْنِ، وَالْأَفْضَلُ كَوْنُهُمَا خَلْفَ الْمَقَامِ) أَي: مَقَامِ إِبْرَاهِيمَ؛ لِحَدِيثِ جَابِرٍ فِي صِفَةِ حَجِّهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ، وَفِيهِ: ثُمَّ تَقَدَّمَ إِلَى مَقَامِ إِبْرَاهِيمَ، فَقَرَأَ: ﴿وَاتَّخِذُوا مِنْ مَّقَامِ إِبْرَاهِيمَ مُصَلًّى﴾ [البقرة: ١٢٥]، فَجَعَلَ الْمَقَامَ بَيْنَهُ وَبَيْنَ الْبَيْتِ، فَصَلَّى رَكَعَتَيْنِ.. الْحَدِيثُ. رَوَاهُ مُسْلِمٌ^[١].

وَلَا يُشْرَعُ تَقْبِيلُهُ، وَلَا مَسْحُهُ، فَسَائِرُ الْمَقَامَاتِ أَوْلَى. وَكَذَا: صَخْرَةُ بَيْتِ الْمَقْدِسِ.

(و) يَقْرَأُ فِيهِمَا (ب): قُلْ يَا أَيُّهَا (الْكَافِرُونَ، وَ) سُورَةُ (الْإِحْلَاصِ بَعْدَ الْفَاتِحَةِ)؛ لِلْخَبَرِ.

(وَتُجْزَى مَكْتُوبَةٌ عَنْهُمَا) أَي: عَنْ رَكَعَتَيِ الطَّوَافِ، كَرَكَعَتَيِ الْإِحْرَامِ، وَتَحِيَّةِ الْمَسْجِدِ.

(وَيُسَنُّ عَوْدُهُ) بَعْدَ الصَّلَاةِ (إِلَى الْحَجَرِ الْأَسْوَدِ، (فَيَسْتَلِمُهُ).

نَصًّا؛ لِفَعْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ. ذَكَرَهُ جَابِرٌ فِي صِفَةِ حَجِّهِ ﷺ^[٢].

(و) يُسَنُّ (الْإِكْتَارُ مِنَ الطَّوَافِ كُلِّ وَقْتٍ) لَيْلًا وَنَهَارًا. وَتَقَدَّمَ: أَنَّهُ نَصَّ أَنَّ الطَّوَافَ لِعَرِيبٍ أَفْضَلُ مِنَ الصَّلَاةِ بِالْمَسْجِدِ الْحَرَامِ.

[١] تقدم تخريجه (٦١٧/٣).

[٢] تقدم تخريجه (٦١٧/٣).

(وله) أي: الطَّائِف: (جَمْعُ أَسَابِيعَ بِرَكَعَتَيْنِ لِكُلِّ أُسْبُوعٍ) مِنْ تِلْكَ الْأَسَابِيعِ. فَعَلَتْهُ عَائِشَةُ، وَالْمِسُورُ بْنُ مَخْرَمَةَ.
وَكَوْنُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ لَمْ يَفْعَلْهُ: لَا يُوجِبُ كَرَاهَةً؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَطْفُفْ أُسْبُوعَيْنِ، وَلَا ثَلَاثَةً. وَذَلِكَ غَيْرُ مَكْرُوهٍ^(١) بِاتِّفَاقٍ.
وَلَا تُعْتَبَرُ الْمَوَالَاةُ بَيْنَ الطَّوَافِ وَالرَّكَعَتَيْنِ؛ لِأَنَّ عُمَرَ صَلَّاهُمَا بِذِي طَوًى. وَأَخَّرَتْ أُمُّ سَلَمَةَ الرَّكَعَتَيْنِ حِينَ طَافَتْ رَاكِبَةً بِأَمْرِ النَّبِيِّ ﷺ^[١].

والأولى: أَنْ يَرْكَعَ لِكُلِّ أُسْبُوعٍ رَكَعَتَيْنِ عَقِبَهُ.
(و) لِطَائِفٍ: (تَأْخِيرُ سَعِيهِ عَنْ طَوَافِهِ بِطَوَافٍ وَغَيْرِهِ)، فَلَا تَجِبُ الْمَوَالَاةُ بَيْنَهُمَا. وَلَا بِأَسَى أَنْ يَطُوفَ أَوَّلَ النَّهَارِ، وَيَسْعَى آخِرَهُ.
(وإنْ فَرَعَ مُتَمَتِّعٌ مِنْ عُمْرَتِهِ وَحَجَّهِ، ثُمَّ عَلِمَ أَحَدَ طَوَافِيهِ) لِلْعُمْرَةِ وَالْحَجِّ كَانَ (بِلَا طَهَارَةٍ، وَجِهَلَةٍ) فَلَمْ يَذَرِ أَهْوَ طَوَافٍ عُمْرَتِهِ أَوْ

(١) قوله: (وذلك غير مَكْرُوهٍ) لعلَّ المرادَ جَمْعُ ثَلَاثَةِ الْأَسَابِيعِ، بِخِلَافِ الْأُسْبُوعَيْنِ؛ لِأَنَّ فِي قَوْلٍ: يُكْرَهُ الْقَطْعُ عَلَى شَفْعٍ. وَاللَّهُ أَعْلَمُ.
قال في «الإنصاف»^[٢]: يُكْرَهُ قَطْعُ الْأَسَابِيعِ عَلَى شَفْعٍ، كَأُسْبُوعَيْنِ وَأَرْبَعَةٍ. (خطه)^[٣].

[١] أخرجه البخاري (٤٦٤)، ومسلم (٢٥٨/١٢٧٦).

[٢] «الإنصاف» (١٢٤/٩).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

حَجَّهِ؟: (لَزِمَهُ الْأَشَدُّ) أَي: الْأَحْوَطُ مِنْهُمَا؛ لِتَبَرَأَ ذِمَّتُهُ بَيِّقِينَ، (وَهُوَ) أَي: الْأَشَدُّ: (جَعَلَهُ) أَي: الطَّوَّافِ بِلَا طَهَارَةٍ (لِلْعُمْرَةِ. فَلَا يَحِلُّ) مِنْهَا (بِحَلْقٍ) لِفَرْضِ فَسَادِ طَوَافِهِ، فَكَأَنَّهُ حَلَقَ قَبْلَ طَوَافِ عُمْرَتِهِ. (وَعَلَيْهِ بِهِ) أَي: الْحَلْقِ (دَمٌ)؛ لِأَنَّهُ مَحْظُورٌ فِي إِحْرَامِهِ، (وَيَصِيرُ قَارِنًا) بِإِدْخَالِ الْحَجِّ عَلَى الْعُمْرَةِ، (وَيُجْزِئُهُ الطَّوَّافُ لِلْحَجِّ) أَي: طَوَّافُ الْإِفَاضَةِ (عَنِ النَّسَكِينَ) أَي: الْحَجِّ وَالْعُمْرَةِ، كَالْقَارِنِ ابْتِدَاءً. قُلْتُ: الْاِحْتِيَاطُ: إِعَادَةُ الطَّوَّافِ؛ لِاحْتِمَالِ أَنَّهُ الَّذِي بِلَا طَهَارَةٍ، فَلَا يَسْقُطُ فَرْضُهُ إِلَّا بَيِّقِينَ.

(وَيُعِيدُ السَّعْيَ)؛ لَوْقُوعِهِ بَعْدَ طَوَافٍ غَيْرِ مُعْتَدٍّ بِهِ؛ لِتَقْدِيرِ كَوْنِهِ بِلَا طَهَارَةٍ.

(وَإِنْ جَعَلَ) الطَّوَّافَ بِلَا طَهَارَةٍ (مِنْ الْحَجِّ) أَي: قَدَّرَ أَنَّهُ طَوَّافُ الْإِفَاضَةِ: (فَيَلْزِمُهُ طَوَافُهُ) أَي: الْحَجِّ، (وَسَعْيُهُ) فَيُعِيدُ طَوَّافَ الْإِفَاضَةِ، ثُمَّ يَسْعَى. (و) يَلْزِمُهُ (دَمٌ^(١)) التَّمَتُّعُ بِشُرُوطِهِ. وَذَكَرْتُ فِي «الْحَاشِيَةِ» مَا فِي كَلَامِهِ فِي «شَرْحِهِ».

(١) قَوْلُهُ: (فَيَلْزِمُهُ طَوَافُهُ وَسَعْيُهُ وَدَمٌ) يَعْنِي: لِحَلْقِهِ قَبْلَ تَمَامِ نُسَكِهِ. قَالَهُ فِي «شَرْحِهِ»، وَفِيهِ نَظَرٌ!؛ لِأَنَّهُ إِذَا جَعَلَهُ طَوَّافَ الْحَجِّ، فَالْعُمْرَةُ قَدْ تَمَّتْ بِحَلْقِهِ فِي مَحَلِّهِ؛ وَلِذَلِكَ قَالَ فِي «الْإِقْنَاعِ» تَبَعًا لـ «الْإِنْصَافِ» وَ«الْمَغْنِيِّ»: وَلَوْ قَدَّرْنَاهُ مِنَ الْحَجِّ لَمْ يَلْزَمْ أَكْثَرُ مِنْ إِعَادَةِ الطَّوَّافِ وَالسَّعْيِ، وَبِحَصْلِ لَهُ الْحَجِّ وَالْعُمْرَةِ. يَعْنِي: فِي صُورَةٍ مَا لَوْ وَطِئَ بَعْدَ

(وَإِنْ كَانَ وَطِئَ) الْمُتَمَتِّعُ (بَعْدَ حِلِّهِ مِنْ عُمرَتِهِ) ثُمَّ عَلِمَ أَحَدَ طَوَافِيهِ بِلا طَهَارَةٍ، وَفَرْضَنَاهُ طَوَافَ العُمَرَةِ: (لَمْ يَصِحَّ) أَي: الْحَجُّ وَالْعُمَرَةُ؛ لِأَنَّهُ أَدْخَلَ حَجًّا عَلَى عُمَرَةٍ فَاسِدَةٍ؛ لَوُطِئِهِ فِيهَا، فَلَمْ يَصِحَّ، وَيَلْغُو مَا فَعَلَهُ لِلْحَجِّ.

(وَتَحَلَّلَ بِطَوَافِهِ الَّذِي نَوَاهُ لِحَجِّهِ مِنْ عُمرَتِهِ الْفَاسِدَةِ، وَلِزِمَهُ) دَمَان: (دَمٌ لِحَلِّقِهِ) قَبْلَ إِتِمَامِ عُمرَتِهِ، (وَدَمٌ لَوُطِئِهِ فِي عُمرَتِهِ) وَلَوْ جُعِلَ مِنَ الْحَجِّ: لَزِمَهُ طَوَافُهُ، وَسَعِيُّهُ، وَدَمٌ فَقَطْ.

فَرَاغَ عُمرَتِهِ. وَكَذَا: ظَاهِرُ كَلَامِهِمَا فِيمَا إِذَا لَمْ يَطَأْ؛ لِأَنَّهُ لَا دَمَ عَلَيْهِ، لِحَلِّقِهِ، وَهُوَ وَاضِحٌ.

وَعِبَارَةُ الْمُتَنَبِّعِ فِيهَا «الْفُرُوعُ»، وَلَوْ وَجَّهَ^[١] الدَّمُ بِأَنَّهُ لِلْمُتَمَتِّعِ لَمْ يَرِدْ شَيْءٌ، وَلَعَلَّهُ الْمُرَادُ لَهُمَا. (ح م ص)^[٢].



[١] فِي الْأَصْل: «وَجَدَ» وَعَلَى الْهَامِش: «لَعَلَّه: وَجَهَ»، وَفِي (أ): «وَجَدَ». وَفِي (ب): «وَجَهَ».

[٢] «إِرْشَادُ أُولِي النُّهْيِ» ص (٥٤٥).

(فَصْلٌ)

(ثُمَّ يَخْرُجُ لِلسَّعْيِ مِنْ بَابِ الصَّفا، فَيَرْقَى الصَّفا، لِيَرَى الْبَيْتَ) فَيَسْتَقْبِلُهُ، (وَيُكَبِّرُ ثَلَاثًا، وَيَقُولُ ثَلَاثًا: الْحَمْدُ لِلَّهِ عَلَى مَا هَدَانَا. لَا إِلَهَ إِلَّا اللَّهُ وَحْدَهُ، لَا شَرِيكَ لَهُ، لَهُ الْمُلْكُ وَلَهُ الْحَمْدُ، يُحْيِي وَيُمِيتُ، وَهُوَ حَيٌّ لَا يَمُوتُ، بِيَدِهِ الْخَيْرُ، وَهُوَ عَلَى كُلِّ شَيْءٍ قَدِيرٌ. لَا إِلَهَ إِلَّا اللَّهُ وَحْدَهُ لَا شَرِيكَ لَهُ، صَدَقَ وَعْدُهُ، وَنَصَرَ عَبْدَهُ، وَهَزَمَ الْأَحْزَابَ وَحْدَهُ)؛ لحديث جابر في صِفَةِ حَجِّهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ: ثُمَّ خَرَجَ مِنَ الْبَابِ إِلَى الصَّفا، فَلَمَّا دَنَا مِنَ الصَّفا، قَرَأَ: ﴿إِنَّ الصَّفا وَالْمَرْوَةَ مِنْ شَعَائِرِ اللَّهِ﴾ [البقرة: ١٥٨]. نَبَدَأُ بِمَا بَدَأَ اللَّهُ بِهِ. فَبَدَأَ بِالصَّفا، فَرَقِيَ عَلَيْهِ، حَتَّى رَأَى الْبَيْتَ، فَاسْتَقْبَلَ الْقِبْلَةَ، فَوَحَّدَ اللَّهَ وَكَبَّرَ، وَقَالَ - وَذَكَرَ مَا تَقَدَّمَ -، ثُمَّ دَعَا بَيْنَ ذَلِكَ، وَقَالَ مِثْلَ هَذَا ثَلَاثَ مَرَّاتٍ^[١]، لَكِنْ لَيْسَ فِيهِ: «يُحْيِي وَيُمِيتُ»^[٢]، وَهُوَ حَيٌّ لَا يَمُوتُ، بِيَدِهِ الْخَيْرُ».

وَالْأَحْزَابُ الَّذِينَ تَحَزَّبُوا عَلَى النَّبِيِّ ﷺ يَوْمَ الْخَنْدَقِ: قُرَيْشٌ، وَغَطَفَانٌ، وَالْيَهُودُ.

(وَيَدْعُو بِمَا أَحَبَّ)؛ لحديث أبي هريرة: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ لَمَّا فَرَغَ

[١] تقدم تخريجه (٦١٧/٣).

[٢] قوله: «يحيي ويميت». عند أبي داود (١٩٠٥)، وابن ماجه (٣٠٧٤).

مِنْ طَوَافِهِ، أَتَى الصَّفَا، فَعَلَا عَلَيْهِ، حَتَّى نَظَرَ إِلَى الْبَيْتِ، وَرَفَعَ يَدَيْهِ، فَجَعَلَ يَدْعُو بِحَمْدِ اللَّهِ، وَ يَدْعُو بِمَا شَاءَ أَنْ يَدْعُو. رواه مسلم^[١].
(وَلَا يُلَبِّي)؛ لَعَدَمِ نَقْلِهِ.

(ثُمَّ يَنْزِلُ) مِنَ الصَّفَا، (فَيَمْشِي حَتَّى يَبْقَى بَيْنَهُ وَبَيْنَ الْعَلَمِ): مِيلٌ أَخْضَرُ فِي رُكْنِ الْمَسْجِدِ (نَحْوُ سِتَّةِ أَذْرُعٍ)^(١)، فَيَسْعَى مَا شِ سَعْيًا شَدِيدًا إِلَى الْعَلَمِ الْآخِرِ): مِيلٌ أَخْضَرُ بَيْنَاءِ الْمَسْجِدِ حِذَاءَ دَارِ الْعَبَّاسِ. (ثُمَّ يَمْشِي حَتَّى يَرْقَى الْمَرَّةَ): مَكَانٌ مَعْرُوفٌ. وَأَصْلُهَا الْحِجَارَةُ الْبَرَّاقَةُ الَّتِي يُقَدِّحُ مِنْهَا النَّارُ. (فَيَقُولُ) مُسْتَقْبِلَ الْقِبْلَةِ (كَمَا قَالَ عَلَى الصَّفَا) مِنْ تَكْبِيرٍ، وَتَهْلِيلٍ، وَدُعَاءٍ.

(وَيَجِبُ اسْتِيعَابُ مَا بَيْنَهُمَا)، أَي: الصَّفَا وَالْمَرَّةَ، (فِيُلْصِقُ عَقِبَهُ

(١) وَقَالَ جَمَاعَةٌ: يَمْشِي حَتَّى يَأْتِيَ الْعَلَمَ، قَالَهُ الْخِرَقِيُّ، وَصَاحِبُ «الْمَحَرَّرِ»، وَجَزَمَ بِهِ فِي «الْمَقْنَعِ»، وَ«الْفَائِقِ»، وَ«الرَّعَايَتَيْنِ»، وَ«الْحَاوِيَيْنِ»، وَ«الْمَنُورِ»، وَ«تَجْرِيدِ الْعَنَاءَةِ». وَقَالَ جَمَاعَةٌ: يَمْشِي إِلَى أَنْ يَبْقَى بَيْنَهُ وَبَيْنَ الْعَلَمِ نَحْوُ سِتَّةِ أَذْرُعٍ؛ مِنْهُمْ صَاحِبُ «الْهُدَايَةِ»، وَ«الْمُذْهَبِ» وَ«الْمُسْتَوْعِبِ»، وَ«الْخُلَاصَةِ»، وَ«التَّلْخِصِ»، وَ«الْكَافِي». قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»: وَهُوَ أَظْهَرُ. (خَطَهُ)^[٢].

[١] أخرجه مسلم (١٧٨٠).

[٢] التعليق ليس في الأصل.

بأصلِهِمَا)، أي: الصَّفاَ والمروّة، في ابتدائه بكلِّ مِنْهُمَا، ويلصقُ أيضًا أصابعَهُ بما يصلُّ إليه من كُلِّ مِنْهُمَا. والزَّاكِبُ يفعلُ ذلكَ بدائيّةً.

فَمَنْ تركَ شيئًا ممَّا بينَهُمَا، ولو ذَوْنَ ذِرَاعٍ: لم يُجزئهُ سَعْيُهُ.

(ثُمَّ يَنْزِلُ) مِنَ المروّة، (فَيَمْشِي فِي مَوْضِعٍ مَشِيهِ، وَيَسْعَى فِي مَوْضِعٍ سَعِيهِ إِلَى الصَّفا. يَفْعَلُهُ سَبْعًا، ذَهَابُهُ سَعْيَةً، وَرُجُوعُهُ سَعْيَةً) يَفْتَتِحُ بِالصَّفا، وَيَخْتِمُ بِالْمروّة؛ لِلْخَبَرِ^[١]. (فَإِنْ بَدَأَ بِالْمروّة: لَمْ يَحْتَسِبْ بِذَلِكَ الشَّوْطَ). وَيُكْثِرُ مِنَ الدُّعَاءِ وَالذِّكْرِ فِيمَا بَيْنَ ذَلِكَ. قَالَ أَحْمَدُ: كَانَ ابْنُ مَسْعُودٍ إِذَا سَعَى بَيْنَ الصَّفاَ والمروّة، قَالَ: رَبِّ اغْفِرْ وَارْحَمْ، وَاعْفُ عَمَّا تَعْلَمُ، وَأَنْتَ الْأَعَزُّ الْأَكْرَمُ. وَقَالَ عَلَيْهِ السَّلَامُ: «إِنَّمَا جُعِلَ رَمِي الْجِمَارِ، وَالسَّعْيُ بَيْنَ الصَّفاَ والمروّة؛ لِإِقَامَةِ ذِكْرِ اللَّهِ عَزَّ وَجَلَّ»^[٢]. قَالَ التِّرْمِذِيُّ: حَسَنٌ صَحِيحٌ.

(وَيُشْتَرَطُ) لِلسَّعْيِ: (نِيَّتُهُ)؛ لِحَدِيثٍ: «إِنَّمَا الْأَعْمَالُ

بِالنِّيَّاتِ»^[٣].

(و) يُشْتَرَطُ لَهُ: (مُؤَالَاتُهُ) قِيَاسًا عَلَى الطَّوَافِ.

[١] هو حديث جابر المتقدم (٦١٧/٣).

[٢] أخرجه أبو داود (١٨٨٨)، والتِّرْمِذِيُّ (٩٠٢) من حديث عائشة. وضعفه الألباني في

«ضعيف أبي داود» (٣٢٨).

[٣] تقدم تخريجه (٢١٦/١).

(و) يُشْتَرَطُ: (كَوْنُهُ بَعْدَ طَوَافٍ) نُشْكٍ^(١)، (ولو مَسْنُونًا) كَطَوَافِ الْقُدُومِ؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ سَعَى بَعْدَ الطَّوَافِ، وَقَالَ: «لَتَأْخُذُوا عَنِّي مَنَاسِكَكُمْ»^[١]. فلو سَعَى بَعْدَ طَوَافِهِ، ثُمَّ عَلِمَهُ بِلَا طَهَارَةٍ: أَعَادَ السَّعْيَ. وَلَا يُسَنُّ بَعْدَ كُلِّ طَوَافٍ. (وَتُسَنُّ: مُوَالَاتُهُ بَيْنَهُمَا) أَي: الطَّوَافِ وَالسَّعْيِ؛ بَأَنَّهُ لَا يُفَرِّقُ بَيْنَهُمَا طَوِيلًا.

(و) تُسَنُّ لَهُ: (طَهَارَةٌ) مِنْ حَدَثٍ وَخَبَثٍ. (وُسْتَرَةٌ)، فَلَوْ سَعَى عُريَانًا، أَوْ مُحَدِّثًا: أَجْزَأُهُ، لَكِنْ سَتَرُ الْعَوْرَةِ وَاجِبٌ مُطْلَقًا. (وَلَا) يُسَنُّ فِيهِ (اضْطِبَاغٌ) نَصًّا.

(وَالْمَرَأَةُ: لَا تَرْقَى) الصِّفَا وَلَا الْمَرُوءَةَ؛ لِأَنَّهَا عَوْرَةٌ. (وَلَا تَسْعَى سَعِيًّا شَدِيدًا)؛ لِأَنَّهُ لِإِظْهَارِ الْجَلْدِ، وَلَا يُقْصَدُ ذَلِكَ فِي حَقِّهَا، بَلْ

(١) قوله: (وَكُونُهُ بَعْدَ طَوَافٍ ... إلخ) يَعْنِي: إِذَا كَانَ فِي نُشْكٍ مِنْ حَجٍّ أَوْ عُمْرَةٍ أَوْ قِرَانٍ.

ولو قال: وَلَا يَصِحُّ إِلَّا بَعْدَ طَوَافٍ نُشْكٍ، لَكَانَ أَصَوَّبَ. وَلَا يُسْتَحَبُّ السَّعْيُ مَعَ كُلِّ طَوَافٍ، وَلَا يَصِحُّ إِذَا لَمْ يَكُنْ طَوَافٌ نُشْكٍ، نَبَّهَ عَلَيْهِ الْحَجَّائِيُّ فِي «الْحَاشِيَةِ». (حَاشِيَتُهُ)^[٢]. (خَطُهُ)^[٣].

[١] تقدم تخريجه (ص ١١٧).

[٢] «إرشاد أولي النهى» ص (٥٤٧).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

المقصود منها السَّترُ، وذلك تعرُّضٌ للانكِشافِ.

(وتُسَنُّ مُبَادَرَةُ مُعْتَمِرٍ بِذَلِكَ) أي: بالطَّوافِ والسَّعي؛ لِفِعْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ.

(و) يُسَنُّ (تَقْصِيرُهُ) أي: المتمتِّع إذا لم يَكُنْ مَعَهُ هَدْيٌ؛ (لِيَحْلِقَ) شَعْرَهُ (لِلْحَجِّ).

(وَيَتَحَلَّلُ مُتَمَتِّعٌ) -لأنَّ عُمْرَتَهُ تَمَّتْ بِالطَّوَّافِ، وَالسَّعْيِ، وَالتَّقْصِيرِ- (لَمْ يَسُقْ هَدْيًا، وَلَوْ لَبَدَّ رَأْسَهُ)؛ لحديث ابنِ عُمَرَ: تَمَتَّعَ النَّاسُ مَعَ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ بِالْعُمْرَةِ إِلَى الْحَجِّ، فَلَمَّا قَدِمَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ مَكَّةَ، قَالَ: «مَنْ كَانَ مَعَهُ هَدْيٌ، فَإِنَّهُ لَا يَحِلُّ مِنْ شَيْءٍ حُرِّمَ مِنْهُ حَتَّى يَقْضِيَ حَجَّهُ، وَمَنْ لَمْ يَكُنْ مَعَهُ هَدْيٌ، فَلْيُطْفِئْ بِالْبَيْتِ وَبِالصَّفَا وَالْمَرَّةِ، وَلْيُقْصِرْ وَلْيَحْلِلْ». متفق عليه^[١].

وَمَنْ مَعَهُ هَدْيٌ: أَدْخَلَ الْحَجَّ عَلَى الْعُمْرَةِ، ثُمَّ لَا يَحِلُّ حَتَّى يَحِلَّ مِنْهُمَا جَمِيعًا. نَصًّا.

وَالْمُعْتَمِرُ غَيْرُ الْمُتَمَتِّعِ: يَحِلُّ، سَوَاءً كَانَ مَعَهُ هَدْيٌ أَوْ لَا، فِي أَشْهُرِ الْحَجِّ أَوْ غَيْرِهَا. وَإِنْ تَرَكَ الْحَلْقَ أَوِ التَّقْصِيرَ فِي عُمْرَتِهِ، وَوَطِئَ قَبْلَهُ: فَعَلِيهِ دَمٌ، وَعُمْرَتُهُ صَحِيحَةٌ. رُوِيَ أَنَّ ابْنَ عَبَّاسٍ سُئِلَ عَنْ امْرَأَةٍ مُعْتَمِرَةٍ وَقَعَ بِهَا زَوْجُهَا قَبْلَ أَنْ تُقْصَرَ؟ قَالَ: مَنْ تَرَكَ مِنْ مَنَاسِكَهِ شَيْئًا، أَوْ

[١] أخرجه البخاري (١٦٩١)، ومسلم (١٧٤/١٢٢٧).

نَسِيهِ، فَلْيُهْرِقْ دَمًا. قِيلَ: فَإِنَّهَا مُوسِرَةٌ؟. قَالَ: فَلْتَنْحَرْ نَاقَةً.
 (وَيَقْطَعُ التَّلْبِيَةَ مُتَمَتِّعٌ وَمُعْتَمِرٌ: إِذَا شَرَعَ فِي الطَّوَافِ) نَصًّا؛
 لحديث ابن عباسٍ مرفوعًا: كَانَ يُمَسِّكُ عَنِ التَّلْبِيَةِ فِي الْعُمْرَةِ إِذَا
 اسْتَلَمَ الْحَجَرَ. قَالَ الترمذي: حَسَنٌ صَحِيحٌ^[١].
 (وَلَا بَأْسَ بِهَا) أَي: التَّلْبِيَةُ (فِي طَوَافِ الْقُدُومِ) نَصًّا، (سِرًّا) قَالَ
 الموفق: وَيُكْرَهُ الْجَهْرُ بِهَا؛ لِئَلَّا يُخْلَطَ عَلَى الطَّائِفِينَ. وَكَذَا: السَّعْيُ
 بَعْدَهُ، وَتَقَدَّمَ^(١).

(١) قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»^[٢]: بَعْدَ ذِكْرِ حُكْمِ التَّلْبِيَةِ فِي طَوَافِ الْقُدُومِ، قَالَ:
 وَالسَّعْيُ بَعْدَ طَوَافِ الْقُدُومِ يَتَوَجَّهُ أَنَّ حُكْمَهُ كَذَلِكَ، وَهُوَ مُرَادُ
 أَصْحَابِنَا؛ لِأَنَّهُ تَبَعَ لَهُ، وَفَاقًا لِلشَّافِعِيِّ.
 قَالَ: وَلَا بَأْسَ أَنْ يُلَبِّيَ الْحَلَالَ، ذَكَرَهُ الشَّيْخُ وَفَاقًا لِأَبِي حَنِيفَةَ
 وَالشَّافِعِيِّ، كَسَائِرِ الْأَذْكَارِ.
 وَيَتَوَجَّهُ احْتِمَالٌ: يُكْرَهُ. وَفَاقًا لِمَالِكٍ؛ لِعَدَمِ نَقْلِهِ، وَلَوْ صَحَّ اعْتِبَارُهَا
 بِسَائِرِ الْأَذْكَارِ كَانَتْ مُسْتَحَبَّةً. (خَطُهُ)^[٣].



[١] أَخْرَجَهُ الترمذي (٩١٩)، وابن خزيمة (٢٦٩٧). وقال الألباني: ضعيف، والصحيح

موقوف على ابن عباس. انظر: «الإرواء» (١٠٩٩).

[٢] «الْفُرُوعِ» (٣٩٧/٥).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

بَابُ صِفَةِ الْحَجِّ وَالْعُمْرَةِ، وَمَا يَتَعَلَّقُ بِذَلِكَ

(يُسَنُّ لِمَحِلٍّ بِمَكَّةَ، وَ) بِ(قُرْبَاهَا، وَ) لِمَنْ (مُتَمَتِّعٌ حَلًّا) مِنْ عُمْرَتِهِ:
(إِحْرَامٌ بِحَجٍّ فِي ثَامِنِ ذِي الْحِجَّةِ، وَهُوَ يَوْمُ التَّرْوِيَةِ)؛ لِحَدِيثِ جَابِرٍ
فِي صِفَةِ حَجِّ النَّبِيِّ ﷺ. رَوَاهُ مُسْلِمٌ^[١]. وَفِيهِ: فَلَمَّا كَانَ يَوْمُ التَّرْوِيَةِ،
تَوَجَّهُوا إِلَى مِنًى، فَأَهْلَلُوا بِالْحَجِّ.

سُمِّيَ الثَّامِنُ بِذَلِكَ: لِأَنَّهُمْ كَانُوا يَتَرَوَّوْنَ فِيهِ الْمَاءَ لَمَّا بَعْدَهُ. أَوْ لِأَنَّ
إِبْرَاهِيمَ أَصْبَحَ يَتَرَوَّى فِيهِ فِي أَمْرِ الرُّؤْيَا.

(إِلَّا مَنْ) أَي: مُتَمَتِّعًا (لَمْ يَجِدْ هَدْيًا، وَصَامَ) أَي: أَرَادَهُ:
(ف) يُسْتَحَبُّ لَهُ أَنْ يُحْرِمَ (فِي سَابِعِهِ) أَي: ذِي الْحِجَّةِ؛ لِيَصُومَ الثَّلَاثَةَ
أَيَّامٍ فِي إِحْرَامِ الْحَجِّ.

وَيُسَنُّ لِمَنْ أَحْرَمَ مِنْ مَكَّةَ أَوْ قُرْبَاهَا: أَنْ يَكُونَ إِحْرَامُهُ (بَعْدَ فِعْلٍ مَا
يَفْعَلُهُ فِي إِحْرَامِهِ مِنَ الْمِيقَاتِ) مِنَ الْغُسْلِ، وَالتَّنْظِيفِ، وَالتَّطْيِيبِ فِي
بَدَنِهِ، وَتَجَرُّدِهِ مِنَ الْمَخِيطِ، فِي إِزَارٍ وَرِدَاءٍ أَبْيَضَيْنِ نَظِيفَيْنِ، وَنَعْلَيْنِ.
(و) بَعْدَ (طَوَافٍ، وَصَلَاةِ رَكَعَتَيْنِ). وَلَا يَطُوفُ بَعْدَهُ) أَي: إِحْرَامِهِ
(لِوَدَاعِهِ) نَصًّا^(١)؛ لَعَدَمِ دُخُولِ وَقْتِهِ. فَلَوْ طَافَ وَسَعَى بَعْدَهُ: لَمْ

(١) قوله: (وَلَا يَطُوفُ بَعْدَهُ لِوَدَاعِهِ) الْبَيْتَ، عَلَى الصَّحِيحِ مِنَ الْمَذْهَبِ،
نَقَلَهُ الْأَثَرُ، وَقَدَّمَهُ فِي «الْفُرُوعِ»، وَقَالَ: اخْتَارَهُ الْأَكْثَرُ.

يُجْزئُهُ سَعْيُهُ لِحَجَّهِ.

(والأفضل): أن يُحْرِمَ مِنَ الْمَسْجِدِ (مِنْ تَحْتِ الْمِيزَابِ^(١)).
وكانَ عَطَاءٌ يَسْتَلِمُ الرُّكْنَ، ثُمَّ يَنْطَلِقُ مُهَلًّا بِالْحَجِّ. (وَجَازَ، وَصَحَّ)
إِحْرَامُهُ (مِنْ خَارِجِ الْحَرَمِ) وَلَا دَمَ عَلَيْهِ. نَصًّا.
(ثُمَّ يَخْرُجُ إِلَى مَنَى قَبْلَ الزَّوَالِ) نَدْبًا، (فِيصَلِّي بِهَا الظُّهْرَ مَعَ

ونقل ابنُ منصورٍ، وأبو داودَ: لا يخرج حتى يُودَّعَهُ، جَزَمَ بِهِ فِي
«الواضح»، و«الكافي»، و«المغني»، و«الشرح».
فعلى الأول: لو أتى به وسعى بعده، لم يُجْزئُهُ عن السعي الواجبِ.
(إنصاف)^[١]. (خطه)^[٢].

(١) قوله: (مِنْ تَحْتِ الْمِيزَابِ) نَقَلَ حَرْبٌ: يُحْرِمُ مِنَ الْمَسْجِدِ:
قال في «الفروع»: ولم أجد عنه خلافةً، ولم يذكره الأصحاب إلا في
«الإيضاح»، فإنه قال: يُحْرِمُ بِهِ مِنَ الْمِيزَابِ.
قال في «الفروع» قَبْلَ ذَلِكَ: وَمِيقَاتُ مَنْ حَجَّ مِنْ مَكَّةَ، مَكِّيٌّ أَوْ لَا:
مِنْهَا. وظاهرُهُ: لا ترجيح.
وأظهر قولِي الشافعي: من بابِ دَارِهِ، ويأتي المسجدَ مُحْرِمًا، والثاني:
مِنْهُ، كَالْحَنْفِيَّةِ. نقلَهُ حَرْبٌ عن أَحْمَدَ، ولم أجد عنه خلافةً... إلخ.
(خطه)^[٣].

[١] «الإنصاف» (١٥٠/٩).

[٢] التعليق ليس في الأصل.

[٣] التعليق ليس في الأصل.

الإمام، ثُمَّ يُقِيمُ بِهَا (إِلَى الْفَجْرِ) وَيُصَلِّي مَعَ الْإِمَامِ؛ لِحَدِيثِ جَابِرٍ: وَرَكِبَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ إِلَى مَنَى، فَصَلَّى بِهَا الظُّهْرَ وَالْعَصْرَ وَالْمَغْرِبَ وَالْعِشَاءَ وَالْفَجَرَ، ثُمَّ مَكَثَ قَلِيلًا حَتَّى طَلَعَتِ الشَّمْسُ^[١].

(فَإِذَا طَلَعَتِ الشَّمْسُ) يَوْمَ عَرَفَةَ: (سَارَ) مِنْ مَنَى، (فَأَقَامَ بِنَمْرَةَ) مَوْضِعَ بَعْرَةَ، وَهُوَ جَبَلٌ عَلَيْهِ أَنْصَابُ الْحَرَمِ^(١)، عَلَى يَمِينِكَ إِذَا خَرَجْتَ مِنْ مَازِمِي عَرَفَةَ تُرِيدُ الْمَوْقِفَ (إِلَى الزَّوَالِ).

(فَيَخْطُبُ بِهَا الْإِمَامُ، أَوْ نَائِبُهُ، خُطْبَةً قَصِيرَةً، مُفْتَتِحَةً بِالتَّكْبِيرِ، يُعَلِّمُهُمْ فِيهَا الْوُقُوفَ، وَوَقْتَهُ، وَالذَّفْعَ مِنْهُ، وَالْمَبِيتَ بِمُزْدَلِفَةَ)؛ لِحَدِيثِ جَابِرٍ: حَتَّى إِذَا جَاءَ عَرَفَةَ، فَوَجَدَ الْقُبَّةَ قَدْ ضُرِبَتْ لَهُ بِنَمْرَةَ، فَتَزَلَ بِهَا، حَتَّى إِذَا زَالَتِ الشَّمْسُ، أَمَرَ بِالْقَصْوَاءِ، فَرَحِلَتْ لَهُ، فَأَتَى بَطْنَ الْوَادِي، فَخَطَبَ النَّاسَ^[٢].

(ثُمَّ يَجْمَعُ مَنْ يَجُوزُ لَهُ) الْجَمْعُ^(٢)، (حَتَّى الْمُنْفَرِدُ) نَصًّا (بَيْنَ

(١) وَذَكَرَ النَّوَوِيُّ فِي «مَنْسُكِهِ»^[٣]: أَنَّ نَمْرَةَ لَيْسَتْ مِنْ عَرَفَةَ، كَعُرْنَةَ. (خطه)^[٤].

(٢) أَشَارَ بِقَوْلِهِ: (يَجُوزُ لَهُ الْجَمْعُ) إِلَى خِلَافِ الْمَوْقِفِ، فَإِنَّهُ يُجُوزُ الْجَمْعُ

[١] تقدم تخريجه (٦١٧/٣).

[٢] تقدم تخريجه (٦١٧/٣).

[٣] «في منسكه» ليست في (أ).

[٤] التعليق ليس في الأصل.

الظُّهْرِ وَالْعَصْرِ^(١)، وَيُعَجَّلُ؛ لِحَدِيثِ جَابِرٍ: ثُمَّ أَدَّنَ، ثُمَّ أَقَامَ فَصَلَّى

لِكُلِّ وَاقِفٍ بِعَرَفَةٍ مِنْ مَكِّيٍّ وَغَيْرِهِ. (م خ).

قوله: (مَنْ يَجُوزُ لَهُ الْجَمْعُ..) وَهُوَ مَنْ يَجُوزُ لَهُ الْقَصْرُ.

قال في «الفروع»^[١]: وَصَلَاةُ عَرَفَةٍ وَمُزْدَلِفَةٍ كَغَيْرِهِمَا، نَصٌّ عَلَيْهِ، اخْتَارَهُ الْأَكْثَرُ، وَفَاقًا لِلشَّافِعِيِّ - وَالَّذِي فِي «الشرح» خِلَافُ ذَلِكَ^[٢] - .
وَاخْتَارَ أَبُو الْخَطَّابِ، وَشَيْخُنَا: الْجَمْعَ وَالْقَصْرَ مُطْلَقًا، وَفَاقًا لِمَالِكٍ.
وَالْأَشْهُرُ عَنْ أَحْمَدَ: الْجَمْعُ فَقَطْ، اخْتَارَهُ الشَّيْخُ، وَفَاقًا لِأَبِي حَنِيفَةَ.
انتهى.

قال ابن المنذر: أَجْمَعَ أَهْلُ الْعِلْمِ أَنَّ الْإِمَامَ يَجْمَعُ بَيْنَ الظُّهْرِ وَالْعَصْرِ بِعَرَفَةٍ، وَكُلِّ مَنْ صَلَّى مَعَهُ. (خطه)^[٣].

(١) «إقناع وشرحه»^[٤]: بِأَذَانٍ وَإِقَامَتَيْنِ لِكُلِّ صَلَاةٍ، وَإِنْ لَمْ يُؤْذَنْ فَلَا بَأْسَ.

وقال في جمع مُزْدَلِفَةٍ: بِإِقَامَةٍ لِكُلِّ صَلَاةٍ بِلا أَذَانٍ. وَظَاهِرُ كَلَامِ الْأَكْثَرِ: يُؤْذَنُ لِلأُولَى، كَمَا فِي حَدِيثِ جَابِرٍ. وَإِنْ أَدَّنَ وَأَقَامَ لِلأُولَى فَقَطْ، فَحَسَنَ. (خطه)^[٥].

[١] «الفروع» (١١٥/٣).

[٢] «والذي في الشرح خلاف ذلك» ليست في (أ).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

[٤] «كشف القناع» (٢٢٧/٢).

[٥] التعليق ليس في الأصل.

الظُّهْرَ، ثُمَّ أَقَامَ فَصَلَّى الْعَصْرَ، وَلَمْ يُصَلِّ بَيْنَهُمَا شَيْئًا^[١]. وَقَالَ سَالِمٌ
لِلْحَجَّاجِ بْنِ يُوسُفَ يَوْمَ عَرَفَةَ: إِنْ كُنْتَ تُرِيدُ أَنْ تُصِيبَ السُّنَّةَ، فَقَصِّرِ
الْخُطْبَةَ، وَعَجِّلِ الصَّلَاةَ. فَقَالَ ابْنُ عُمرَ: صَدَقَ. رَوَاهُ الْبُخَارِيُّ^[٢].
(ثُمَّ يَأْتِي عَرَفَةَ^(١))، وَكُلُّهَا مَوْقِفٌ؛ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ: «قَدْ وَقَفْتُ
هَهُنَا، وَعَرَفْتُ كُلَّهَا مَوْقِفٌ». رَوَاهُ أَبُو دَاوُدَ، وَابْنُ مَاجَهَ^[٣]. (إِلَّا بَطْنَ
عُرْنَةَ^(٢))؛ لِحَدِيثِ: «كُلُّ عَرَفَةَ مَوْقِفٌ، وَارْفَعُوا عَنْ بَطْنِ عُرْنَةَ». رَوَاهُ
ابْنُ مَاجَهَ^[٤]. فَلَا يُجْزِئُ وَقُوفُهُ فِيهِ؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ مِنْ عَرَفَةَ، كَمُزْدَلِفَةَ.
(وَهِيَ) أَيُ: عَرَفَةُ: (مِنْ الْجَبَلِ الْمُشْرِفِ عَلَى عُرْنَةَ، إِلَى الْجَبَالِ
الْمُقَابِلَةِ لَهُ، إِلَى مَا يَلِي حَوَائِطَ بَنِي عَامِرِ).

(١) قوله: (ثم يأتي عَرَفَةَ) ظاهره: أَنَّ المحلَّ الذي كان فيه لَيْسَ مِنْ
عَرَفَةَ، مَعَ أَنَّهُ مِنْهَا، وَلَعَلَّ المراد: ثم يَأْتِي محلَّ الوقوفِ مِنْ عَرَفَةَ. (م
خ). (خطه)^[٥].

(٢) قال في «القاموس»: وبطنُ عُرْنَةَ، كهَمْزَة، بعرفَاتٍ، وليسَ مِنْ
الموقف. (خطه)^[٦].

[١] تقدم تخريجه (٦١٧/٣).

[٢] أخرجه البخاري (١٦٦٣).

[٣] أخرجه أبو داود (١٩٣٦)، وابن ماجه (٣٠١٢) من حديث جابر. وصححه الألباني
في «صحيح أبي داود» (١٦٩٢).

[٤] أخرجه ابن ماجه (٣٠١٢) من حديث جابر. وتقدم آنفاً.

[٥] «حاشية الخلوتي» (٤٠٠/٢)، والتعليق من زيادات (ب).

[٦] التعليق من زيادات (ب).

(وَسُنَّ وَقُوفُهُ) أي: الْحَاجُّ بِعَرَفَةَ (رَاكِبًا)، كَفَعْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ،
وَقَفَّ عَلَى رَاحِلَتِهِ^[١]، (بِخِلَافِ سَائِرِ الْمَنَاسِكِ) فَيَفْعَلُهَا غَيْرَ رَاكِبٍ.
وَتَقَدَّمَ حُكْمُ طَوَافٍ وَسَعَى رَاكِبًا.

وَيُسَنُّ وَقُوفُهُ (مُسْتَقْبِلَ الْقِبْلَةِ، عِنْدَ الصَّخَرَاتِ وَجِبَلِ الرَّحْمَةِ)
وَأَسْمُهُ: «إِلَالٌ» عَلَى وَزْنِ هِلَالٍ، وَيُقَالُ لَهُ: جَبَلُ الدُّعَاءِ؛ لِقَوْلِ جَابِرٍ
عَنْهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ: جَعَلَ بَطْنُ نَاقَتِهِ الْقَصْوَاءِ^(١) إِلَى الصَّخَرَاتِ، وَجَعَلَ
جَبَلَ الْمُشَاةِ بَيْنَ يَدَيْهِ، وَاسْتَقْبَلَ الْقِبْلَةَ^[٢]. وَقَوْلُهُ: جَبَلَ الْمُشَاةِ، أَي:

(١) قوله: (الْقَصْوَاءِ) قال الخطَّابي: «الْقَصْوَاءُ» مَفْتُوحَةُ الْقَافِ مَمْدُودَةُ
الْأَلِفِ، وَهِيَ: الْمَقْطُوعَةُ الْأُذُنِ، يُقَالُ: قَصَوْتُ الْبَعِيرَ فَهُوَ مَقْصُوءٌ.
وَيُقَالُ: نَاقَةٌ قَصْوَاءٌ، وَلَا يُقَالُ: جَمَلٌ أَقْصَى.
وَأَكْثَرُ أَصْحَابِ الْحَدِيثِ يَقُولُونَ: «الْقَصْوَى» وَهُوَ خَطَأٌ فَاحِشٌ، إِنَّمَا
الْقَصْوَى وَقَعَتْ تَأْنِيثُ الْأَقْصَى، كَالشَّفَلَى فِي لُغَةٍ تَأْنِيثُ الْأَسْفَلِ. انْتَهَى.
وَفِي «الصَّحَاحِ»^[٣]: وَكَانَ لِرَسُولِ اللَّهِ ﷺ نَاقَةٌ تُسَمَّى الْقَصْوَاءَ^[٤].
وَلَمْ تَكُنْ مَقْطُوعَةَ الْأُذُنِ.

[١] تقدم تخريجه (٦١٧/٣).

[٢] أخرجه ابن ماجه (٣٠٧٤)، وابن خزيمة (٢٨٢٦) بهذا اللفظ، وأصله عند مسلم
(١٢١٨) وقد تقدم.

[٣] «الصَّحَاحِ» (قصا).

[٤] جاءت تسمية القصواء في حديث جابر، وتقدم (٦١٧/٣). وأخرجه الطبراني في
«الكبير» (١١٢٠٨) من حديث ابن عباس. وأخرجه البخاري (٢٨٧١) من حديث
أنس، وفيه أنها تسمى العضباء. وهي بمعنى القصواء.

طَرِيقَهُمُ الَّذِي يَسْلُكُونَهُ فِي الرَّمْلِ . وَقِيلَ : أَرَادَ صَفَّهُمْ وَمُجْتَمَعَهُمْ فِي مَشْيِهِمْ ، تَشْبِيهًا بِحَبْلِ الرَّمْلِ .

(وَلَا يُشْرَعُ صُعودُهُ) أَي : جَبَلَ الرَّحْمَةِ . قَالَ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ :
إِجْمَاعًا .

(وَيَرْفَعُ) وَاقِفٌ بَعْرَفَةً (يَدَيْهِ) نَدْبًا ، وَلَا يُجَاوِزُ بِهِمَا رَأْسَهُ . (وَيُكْثِرُ الدُّعَاءَ) وَالِاسْتِغْفَارَ ، وَالتَّضَرُّعَ ، وَإِظْهَارَ الضَّعْفِ وَالِافْتِقَارِ ، وَيُلِحُّ فِي الدُّعَاءِ ، وَلَا يَسْتَبْطِئُ الْإِجَابَةَ ، وَيَجْتَنِبُ السَّجْعَ ، وَيُكْرِّرُ كُلَّ دُعَاءٍ ثَلَاثًا .

(و) يُكْثِرُ (مِنْ قَوْلٍ : لَا إِلَهَ إِلَّا اللَّهُ ، وَحْدَهُ لَا شَرِيكَ لَهُ ، لَهُ الْمُلْكُ وَلَهُ الْحَمْدُ ، يُحْيِي وَيُمِيتُ ، وَهُوَ حَيٌّ لَا يَمُوتُ . بِيَدِهِ الْخَيْرُ ، وَهُوَ عَلَى كُلِّ شَيْءٍ قَدِيرٌ . اللَّهُمَّ اجْعَلْ فِي قَلْبِي نُورًا ، وَفِي بَصَرِي نُورًا ، وَفِي سَمْعِي نُورًا ، وَيَسِّرْ لِي أَمْرِي) ؛ لِحَدِيثٍ : «أَفْضَلُ الدُّعَاءِ يَوْمَ عَرَفَةَ ، وَأَفْضَلُ مَا قُلْتُ أَنَا وَالتَّبَيُّونُ مِنْ قَبْلِي : لَا إِلَهَ إِلَّا اللَّهُ وَحْدَهُ لَا شَرِيكَ لَهُ» . رَوَاهُ مَالِكٌ فِي «الْمَوْطَأِ»^[١] . وَعَنْ عَمْرِو بْنِ شُعَيْبٍ ، عَنْ أَبِيهِ ، عَنْ جَدِّهِ : كَانَ أَكْثَرُ دُعَاءِ النَّبِيِّ ﷺ يَوْمَ عَرَفَةَ : لَا إِلَهَ إِلَّا اللَّهُ وَحْدَهُ لَا شَرِيكَ لَهُ ، لَهُ الْمُلْكُ وَلَهُ الْحَمْدُ ، بِيَدِهِ الْخَيْرُ ، وَهُوَ عَلَى كُلِّ شَيْءٍ

[١] «الْمَوْطَأُ» (١/٢١٤ - ٢١٥ ، ٤٢٢) مِنْ حَدِيثِ طَلْحَةَ بْنِ عُبَيْدِ اللَّهِ بْنِ كَرِيزٍ ، مَرْسَلًا .

قَدِيرٌ. رواه الترمذِيُّ^[١]، وما في المتنِ مأثورٌ عن عليٍّ^[٢].

(وَوَقْتُهُ) أي: الْوُقُوفُ بِعَرَفَةَ: (مِنْ فَجْرِ يَوْمِ عَرَفَةَ إِلَى فَجْرِ يَوْمِ النَّحْرِ)؛ لقولِ جَابِرٍ: لَا يَفُوتُ الْحَجُّ حَتَّى يَطْلُعَ الْفَجْرُ مِنْ لَيْلَةِ جَمْعٍ. قال أبو الزُّبَيْرِ: فَقُلْتُ لَهُ: أَقَالَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ ذَلِكَ؟ قال: نَعَمْ^[٣]. وعن عُروَةَ بْنِ مُضَرَّسٍ الطَّائِي، قال: أَتَيْتُ النَّبِيَّ ﷺ بِالْمُزْدَلِفَةِ حِينَ خَرَجَ إِلَى الصَّلَاةِ، فَقُلْتُ: يَا رَسُولَ اللَّهِ، إِنِّي جِئْتُ مِنْ جَبَلِي طَيِّئٍ، أَكَلْتُ رَاحِلَتِي، وَأَتَعَبْتُ نَفْسِي، وَاللَّهِ مَا تَرَكْتُ مِنْ جَبَلٍ^(١) إِلَّا وَقَفْتُ عَلَيْهِ. فَهَلْ لِي مِنْ حَجٍّ؟ فقالَ النَّبِيُّ ﷺ: «مَنْ شَهِدَ صَلَاتِنَا هَذِهِ، وَوَقَفَ مَعَنَا حَتَّى نَدْفَعَ، وَقَدْ وَقَفَ قَبْلَ ذَلِكَ بِعَرَفَةَ لَيْلًا أَوْ نَهَارًا، فَقَدْ تَمَّ حَجُّهُ، وَقَضَى تَفْتَهُ». رواه الخمسة، وصحَّحه الترمذِيُّ، ولفظه له. ورواه الحاكمُ وقال: صحيحٌ على شَرَطِ كَافَّةِ أئِمَّةِ الْحَدِيثِ^[٤].

(١) قوله: (مَا تَرَكْتُ مِنْ جَبَلٍ) بِالْحَاءِ الْمَهْمَلَةِ، أَحَدُ جِبَالِ الرَّمْلِ، وَهُوَ مَا اجْتَمَعَ مِنْهُ، وَاسْتَطَالَ. وروِي: «جَبَلٌ»، بِالْجِيمِ.

[١] أخرجه الترمذي (٣٥٨٥). وحسنه الألباني في «الصحيحة» (١٥٠٣).

[٢] أخرجه الطبراني في «فضل عشر ذي الحجة» (٥١) من حديث علي مرفوعاً.

[٣] أخرجه البيهقي (١٧٤/٥) بنحوه.

[٤] أخرجه أحمد (١٤٢/٢٦) (١٦٢٠٨)، وأبو داود (١٩٥٠)، والترمذي (٨٩١)،

وابن ماجه (٣٠١٦)، والنسائي (٣٠٤١)، والحاكم (٤٦٣/١). وصححه الألباني

في «الإرواء» (١٠٦٦).

ولأنَّ ما قَبَلَ الزَّوَالِ: مِنْ يَوْمِ عَرَفَةَ، فَكَانَ وَقْتًا لِلْوُقُوفِ، كما بَعَدَ الزَّوَالِ.

وَتَرَكُّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ الْوُقُوفَ فِيهِ لَا يَمْنَعُ كَوْنَهُ وَقْتًا لَهُ، كما بَعَدَ الْعِشَاءِ، وَإِنَّمَا وَقَفَ وَقْتَ الْفَضِيلَةِ.

(فَمَنْ حَصَلَ - لَا مَعَ سُكْرِ، أَوْ جُنُونٍ، أَوْ إِغْمَاءٍ) ما لم يُفَيِّقُوا بها- (فِيهِ) أَي: وَقْتَ الْوُقُوفِ (بِعَرَفَةَ) وَلَوْ (لَحِظَةً) مُخْتَارًا. (وَهُوَ) أَي: الْحَاصِلُ بَعَرَفَةَ لَحِظَةً (أَهْلٌ) لِلْحَجِّ؛ بَأَنْ كَانَ مُسْلِمًا، مُحَرِّمًا بِهِ، عَاقِلًا، (وَلَوْ مَارًّا) بَعَرَفَةَ، رَاجِلًا أَوْ رَاكِبًا، (أَوْ) مَرَّ بِهَا (نَائِمًا، أَوْ جَاهِلًا أَنَّهَا عَرَفَةُ: صَحَّ حُجُّهُ)؛ لِلخَيْرِ^[١]. وَكَمَا لَوْ عَلِمَ بِهَا.

وَقَوْلُهُ فِي «شَرْحِهِ» -: «الْمُكَلَّفِينَ الْأَحْرَارَ». وَقَوْلُهُ: «حُرًّا بِالْعَا» - لَيْسَ بِشَرْطٍ لَصِحَّةِ الْحَجِّ، كَمَا تَقَدَّمَ، بَلْ لِإِجْزَائِهِ عَنْ حُجَّةِ الْإِسْلَامِ. (وَعَكْسُهُ) أَي: الْوُقُوفِ: (إِحْرَامٌ، وَطَوَافٌ، وَسَعْيٌ) فَلَا يَصِيرُ مَنْ حَصَلَ بِالْمِيقَاتِ مُحَرِّمًا بِلَا نِيَّةٍ؛ لِأَنَّ الْإِحْرَامَ هُوَ النِّيَّةُ، كَمَا سَبَقَ. وَكَذَا: الطَّوَافُ وَالسَّعْيُ، لَا يَصِحَّانِ بِلَا نِيَّةٍ. وَتَقَدَّمَ.

(وَمَنْ وَقَفَ بِهَا) أَي: عَرَفَةَ (نَهَارًا، وَدَفَعَ قَبْلَ الْغُرُوبِ، وَلَمْ يُعَذِّ) بَعْدَ الْغُرُوبِ مِنْ لَيْلَةِ النَّحْرِ إِلَى عَرَفَةَ، (أَوْ عَادَ) إِلَيْهَا (قَبْلَهُ) أَي: الْغُرُوبِ، (وَلَمْ يَقَعْ) الْغُرُوبُ (وَهُوَ بِهَا) أَي: عَرَفَةَ: (فَعَلَيْهِ دَمٌ)؛

لتركه واجِبًا، كالإِحْرَامِ مِنَ المِيقَاتِ. فَإِنْ عَادَ إِلَيْهَا لَيْلَةَ النَّحْرِ: فَلَا دَمَ عَلَيْهِ؛ لِأَنَّهُ أَتَى بِالوَاجِبِ، وَهُوَ الْوُقُوفُ، فِي النَّهَارِ وَاللَّيْلِ، كَمَنْ تَجَاوَزَ المِيقَاتَ بِلَا إِحْرَامٍ، ثُمَّ عَادَ إِلَيْهِ، فَأَحْرَمَ مِنْهُ^(١).

(بِخِلَافِ وَاقِفٍ لَيْلًا فَقَطْ): فَلَا دَمَ عَلَيْهِ؛ لِحَدِيثٍ: «مَنْ أَدْرَكَ عَرَفَاتٍ بَلِيلٍ، فَقَدْ أَدْرَكَ الْحَجَّ»^[١]؛ وَلِأَنَّهُ لَمْ يُدْرِكْ جُزْءًا مِنَ النَّهَارِ، فَأَشْبَهَ مَنْ مَنَزَلُهُ دُونَ المِيقَاتِ، إِذَا أَحْرَمَ مِنْهُ.

(١) «تَتِمُّةٌ»: وَقَفَةُ الْجُمُعَةِ، فِي آخِرِ يَوْمِهَا سَاعَةً الْإِجَابَةِ، إِذَا اجْتَمَعَ فَضِيلُهُ يَوْمَ الْجُمُعَةِ وَيَوْمَ عَرَفَةَ، كَانَ لَهُ مَزِيَّةٌ عَلَى سَائِرِ الْأَيَّامِ. قَالَ فِي «الْهَدْيِ»: وَأَمَّا مَا اسْتَفَاضَ عَلَى أَلْسِنَةِ الْعَوَامِّ أَنَّهَا تَعْدِلُ ثِنْتَيْنِ وَسَبْعِينَ حَجَّةً، فَبَاطِلٌ لَا أَصْلَ لَهُ. (ح م ص)^[٢].



[١] أخرجه الدارقطني (٢/٢٤١)، بهذا اللفظ من حديث ابن عمر. وانظر: «الإرواء»

تحت حديث (١٠٦٤).

[٢] «إرشاد أولي النهى» (١/٥٥٠).

(فَصْلٌ)

(ثُمَّ يَدْفَعُ بَعْدَ الْغُرُوبِ) مِنْ عَرَفَةَ مَعَ الْأَمِيرِ، عَلَى طَرِيقِ الْمَازِمِينَ؛
لأنَّه عَلَيْهِ السَّلَامُ سَلَكَهُ: (إِلَى مُزْدَلِفَةَ) مِنَ الزَّلَفِ: وَهُوَ التَّقَرُّبُ؛ لِأَنَّ
الْحَاجَّ إِذَا أَفَاضُوا مِنْ عَرَفَاتٍ، ازْدَلَفُوا إِلَيْهَا، أَي: تَقَرَّبُوا، وَمَضَوْا إِلَيْهَا.
وَتُسَمَّى: جَمْعًا؛ لِاجْتِمَاعِ النَّاسِ بِهَا^(١).
(وَهِيَ) أَي: مُزْدَلِفَةُ: (مَا بَيْنَ الْمَازِمِينَ^(٢)) بِالْهَمْزِ وَكَسْرِ الزَّايِ،

(١) وَقِيلَ: لِأَنَّ اجْتِمَاعَ آدَمَ بِحَوَّاءَ فِيهِ. (خطه)^[١].

(٢) قَالَ فِي «النِّهَايَةِ»: الْمَازِمُ: الْمَضِيقُ فِي الْجِبَالِ، حَيْثُ يَلْتَقِي بَعْضُهَا بِبَعْضٍ،
وَيَتَسَبَّعُ مَا وَرَاءَهُ. وَالْمِيمُ زَائِدَةٌ، فَكَأَنَّهُ مِنَ الْأَزْمِ: الْقُوَّةُ وَالشَّدَّةُ. انْتَهَى^[٢].
[وَفِي «الْقَامُوسِ»:] وَمَازِمُ الْأَرْضِ وَالْفَرَجِ وَالْعَيْشِ: مَضَائِقُهَا. الْوَاحِدُ:
كَمَنْزِلٍ. وَالْمَازِمُ، وَيُقَالُ: الْمَازِمَانِ: مَضِيقٌ بَيْنَ جَمْعٍ وَعَرَفَةٍ، وَآخِرُ
بَيْنَ مَكَّةَ وَمِنَى. انْتَهَى.

وَفِي «حَاشِيَتِهِ»^[٣]: «الْمَازِمِينَ» هُمَا الْجَبَلَانِ، تَنْثِيَةُ مَازِمٍ، بِالْهَمْزِ
وَكَسْرِ الزَّايِ، وَأَصْلُهُ فِي اللُّغَةِ: الْمَضِيقُ بَيْنَ جَبَلَيْنِ.
قَالَ النَّوَوِيُّ: الطَّرِيقُ الَّذِي بَيْنَ الْجَبَلَيْنِ. وَهُمَا جَبَلَانِ بَيْنَ عَرَفَةَ
وَمُزْدَلِفَةَ. (خطه)^[٤].

[١] التعليق من زيادات (ب).

[٢] «النِّهَايَةُ فِي غَرِيبِ الْحَدِيثِ» (٢٨٨/٤).

[٣] «إِرْشَادُ أَوَّلِيِّ النِّهْيِ» ص (٥٥١).

[٤] ما بين المعكوفين من زيادات (ب).

وهما جَبَلَانِ بَيْنَ عَرَفَةَ وَمُزْدَلِفَةَ (وَوَادِي مُحَسِّرٍ) بِالْحَاءِ الْمَهْمَلَةِ
وَالسَّيْنِ الْمُهْمَلَةِ الْمَشَدَّدَةِ: وادٍ بَيْنَ مُزْدَلِفَةَ وَمِنَى. سُمِّيَ بِذَلِكَ؛ لِأَنَّهُ
يَحْسُرُ سَالِكُهُ^(١). (بَسْكِينَةٍ)؛ لِقَوْلِ جَابِرٍ: وَدَفَعَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ وَقَدْ
شَنَقَ^(٢) الْقَصْوَاءَ بِالزَّمَامِ، حَتَّى إِنَّ رَأْسَهَا لَيَصِيبُ مَوْرِكَ رِجْلِهِ، وَيَقُولُ
بِيَدِهِ الْيُمْنَى: «أَيْهَا النَّاسُ! السَّكِينَةَ السَّكِينَةَ»^[١].

(مُسْتَغْفِرًا)؛ لِأَنَّهُ لَا يُقْبَلُ بِالْحَالِ. (يُسْرِعُ فِي الْفُرْجَةِ)؛ لِحَدِيثِ^(٣)
أُسَامَةَ: كَانَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ يَسِيرُ الْعَنْقَ، فَإِذَا وَجَدَ فَجْوَةً، نَصَّ^[٢].
أَي: أَسْرَعَ؛ لِأَنَّ الْعَنْقَ انْبِسَاطُ السَّيْرِ، وَالنَّصُّ فَوْقَ الْعَنْقِ.

- (١) وقيل: لِأَنَّ فِيلَ أَصْحَابِ الْفِيلِ حُسِرَ فِيهِ، أَيْ أُعْيِيَ. (خطه)^[٣].
(٢) شَنَقَ الْبَعِيرَ يَشْنُقُهُ وَيَشْنُقُهُ: كَفَّهُ بِزِمَامِهِ حَتَّى أَلْزَقَ ذِفْرَاهُ بِقَادِمَةِ الرَّحْلِ،
أَوْ رَفَعَ رَأْسَهُ وَهُوَ رَاكِبُهُ. (خطه)^[٤].
(٣) وَفِي لَفْظٍ فِي «الصَّحِيحِينَ»^[٥]: لَمَّا جَاءَ الْمَزْدَلِفَةَ، نَزَلَ فَتَوَضَّأَ فَأَسْبَغَ
الْوُضُوءَ، ثُمَّ أُقِيمَتِ الصَّلَاةُ، فَصَلَّى الْمَغْرِبَ، ثُمَّ أَنَاخَ كُلُّ إِنْسَانٍ مِمَّا
بَعِيرُهُ فِي مَنْزِلِهِ، ثُمَّ أُقِيمَتِ الْعِشَاءُ، فَصَلَّاها، وَلَمْ يُصَلِّ بَيْنَهُمَا شَيْئًا.
(خطه)^[٦].

[١] تقدم تخريجه (٦١٧/٣).

[٢] أخرجه البخاري (١٦٦٦)، ومسلم (٢٨٣/١٢٨٦).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

[٤] التعليق من زيادات (ب).

[٥] سيأتي تخريجه قريبًا جدًا.

[٦] التعليق ليس في الأصل.

(فَإِذَا بَلَغَهَا) أَي: مُزْدَلِفَةَ: (جَمَعَ الْعِشَاءَيْنِ بِهَا) مَنْ يَجُوزُ لَهُ الْجَمْعُ، (قَبْلَ حَطِّ رَحْلِهِ)؛ لِحَدِيثِ أُسَامَةَ بْنِ زَيْدٍ^(١)، قَالَ: دَفَعَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ مِنْ عَرَفَةَ حَتَّى إِذَا كَانَ بِالشَّعْبِ^(٢)، نَزَلَ فَبَالَ، ثُمَّ تَوَضَّأَ. فَقُلْتُ لَهُ: الصَّلَاةُ يَا رَسُولَ اللَّهِ. فَقَالَ: «الصَّلَاةُ أَمَامَكَ»، فَرَكِبَ، فَلَمَّا جَاءَ مُزْدَلِفَةَ، نَزَلَ فَتَوَضَّأَ فَأَسْبَغَ الْوُضُوءَ، ثُمَّ أُقِيمَتِ الصَّلَاةُ، فَصَلَّى الْمَغْرِبَ، ثُمَّ أَنَاخَ كُلُّ إِنْسَانٍ بَعِيرَهُ فِي مَنْزِلِهِ، ثُمَّ أُقِيمَتِ الصَّلَاةُ فَصَلَّى الْعِشَاءَ، وَلَمْ يُصَلِّ بَيْنَهُمَا. مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١].
(وَإِنْ صَلَّى الْمَغْرِبَ بِالطَّرِيقِ: تَرَكَ السُّنَّةَ)؛ لِلخَبَرِ. (وَأَجْزَأُهُ^(٣))؛ لِأَنَّ كُلَّ صَلَاتَيْنِ جَاَزَ الْجَمْعُ بَيْنَهُمَا^(٤)، جَاَزَ التَّفْرِيقُ بَيْنَهُمَا، كَالظُّهْرِ

- (١) ظَاهِرُ حَدِيثِ أُسَامَةَ: أَنَّهُ لَمْ يُؤْذَنَ لَهُمَا. وَأَخَذَ بِهِ أَحْمَدُ فِي رَوَايَةٍ. وَفِي حَدِيثِ جَابِرٍ: أَنَّهُ أَدَّنَ لِلأُولَى. (خَطُهُ)^[٢].
(٢) (الشَّعْبُ) بِالْكَسْرِ: الطَّرِيقُ فِي الْجَبَلِ، وَمَسَلَّكَ الْمَاءِ فِي بَطْنِ الْأَرْضِ، أَوْ مَا انْفَرَجَ بَيْنَ الْجَبَلَيْنِ. (خَطُهُ)^[٣].
(٣) وَقَالَ الثَّوْرِيُّ: لَا يُجْزَأُهُ. (خَطُهُ)^[٤].
(٤) وَحُكْمُ الْجَمْعِ وَالْقَصْرِ^[٥] فِي مُزْدَلِفَةَ كَحُكْمِهِ فِي عَرَفَةَ، مَذْهَبًا

[١] أخرجه البخاري (١٣٩)، ومسلم (٩٣٤/٢) (٢٧٦/١٢٨٠).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

[٤] التعليق من زيادات (ب).

[٥] سقطت: «والقصر» من (أ).

وَالْعَصْرِ بِعَرَفَةَ. وَفَعَلُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ مَحْمُولٌ عَلَى الْأَفْضَلِ.
(وَمَنْ فَاتَتْهُ الصَّلَاةُ مَعَ الْإِمَامِ بِعَرَفَةَ، أَوْ مُزْدَلِفَةَ: جَمَعَ وَحْدَهُ)؛
لِفَعْلِ ابْنِ عُمر^(١).

(ثُمَّ يَبِيتُ بِهَا) أَي: بِمُزْدَلِفَةَ وَجُوبًا؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ بَاتَ بِهَا،
وَقَالَ: «لَتَأْخُذُوا عَنِّي مَنَاسِكَكُمْ»^[١]، وَلَيْسَ بُرْكَانٍ؛ لِحَدِيث: «الْحَجُّ عَرَفَةَ، فَمَنْ جَاءَ قَبْلَ لَيْلَةِ جَمْعٍ، فَقَدْ تَمَّ حَجُّهُ»^[٢] أَي: جَاءَ
عَرَفَةَ.

(وَلَهُ) أَي: الْحَاجُّ: (الدَّفْعُ) مِنْ مُزْدَلِفَةَ (قَبْلَ الْإِمَامِ، بَعْدَ نِصْفِ
الَّيْلِ)؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ: كُنْتُ فِيمَنْ قَدَّمَ النَّبِيَّ ﷺ فِي ضَعْفَةِ أَهْلِهِ
مِنْ مُزْدَلِفَةَ إِلَى مَنَى. مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[٣]. وَعَنْ عَائِشَةَ قَالَتْ: أَرْسَلَ رَسُولُ
اللَّهِ ﷺ بِأُمِّ سَلَمَةَ لَيْلَةَ النَّحْرِ، فَرَمَتْ الْجَمْرَةَ قَبْلَ الْفَجْرِ، ثُمَّ مَضَتْ

وَخِلَافًا. (خطه)^[٤].

(١) وَحُكْمُ الْجَمْعِ وَالْقَصْرِ فِي مُزْدَلِفَةَ كَحُكْمِهِ فِي عَرَفَةَ، مَذْهَبًا وَخِلَافًا.
(خطه)^[٥].

[١] تقدم تخريجه (ص ١١٧).

[٢] تقدم تخريجه (٢/٢٦٣، ٣/٥٨٩).

[٣] أخرجه البخاري (١٦٧٨)، ومسلم (٣٠٢/١٢٩٣).

[٤] التعليق ليس في الأصل.

[٥] التعليق من زيادات (ب).

فَأَفَاضَتْ. رواه أبو داود^[١].

(وفيه) أي: الدَّفْعُ مِنْ مُزْدَلِفَةَ: (قَبْلَهُ) أي: نِصْفِ اللَّيْلِ، (على غَيْرِ رُعَاةٍ، و) غَيْرِ (سُقَاةٍ) زَمَزَمَ: (دَمٌ). عِلْمُ الْحُكْمِ أَوْ جَهْلُهُ، نَسِيَهُ أَوْ ذَكَرَهُ؛ لَأَنَّهُ تَرَكَ وَاجِبًا، وَالنِّسْيَانُ إِنَّمَا يُؤَثِّرُ فِي جَعْلِ الْمَوْجُودِ كَالْمَعْدُومِ، لَا فِي جَعْلِ الْمَعْدُومِ كَالْمَوْجُودِ.

وَأَمَّا السُّقَاةُ، وَالرُّعَاةُ: فَلَا دَمَ عَلَيْهِمْ؛ لَأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ رَخَّصَ لِلرُّعَاةِ فِي تَرْكِ الْبَيْتُوتَةِ، فِي حَدِيثِ عَدِيِّ^[٢]، وَرَخَّصَ لِلْعَبَّاسِ فِي تَرْكِ الْبَيْتُوتَةِ؛ لِأَجْلِ سِقَايَتِهِ. وَلِلْمَشَقَّةِ عَلَيْهِمُ بِالْمَبِيتِ^[٣].

(مَا لَمْ يَعُدْ إِلَيْهَا) أي: مُزْدَلِفَةَ (قَبْلَ الْفَجْرِ) نَصًّا. فَإِنْ عَادَ إِلَيْهَا قَبْلَهُ: فَلَا دَمَ.

(كَمَنْ لَمْ يَأْتِهَا) أي: مُزْدَلِفَةَ (إِلَّا فِي النِّصْفِ الثَّانِي) مِنَ اللَّيْلِ^(١)؛ لَأَنَّهُ لَمْ يُدْرِكْ فِيهَا جُزْءًا مِنَ النِّصْفِ الْأَوَّلِ، فَلَمْ يَتَعَلَّقْ بِهِ حُكْمُهُ، كَمَنْ لَمْ يَأْتِ عَرَفَةَ إِلَّا لَيْلًا.

(١) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[٤]: وَإِنْ وَاظَمَهَا بَعْدَ نِصْفِ اللَّيْلِ فَلَا شَيْءَ عَلَيْهِ، وَإِنْ جَاءَهَا بَعْدَ الْفَجْرِ فَعَلَيْهِ دَمٌ، بَلَا نَزَاعَ فِي ذَلِكَ. (خطه)^[٥].

[١] أَخْرَجَهُ أَبُو دَاوُدَ (١٩٤٢)، وَضَعَفَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الْإِرْوَاءِ» (١٠٧٧)، وَ«ضَعِيفُ أَبِي دَاوُدَ» (٣٣٤).

[٢] سَيِّئَاتِي تَخْرِيجُهُ (ص ١٨٠).

[٣] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (١٦٣٤)، وَمُسْلِمٌ (١٣١٥) مِنْ حَدِيثِ ابْنِ عُمَرَ.

[٤] «الْإِنْصَافُ» (١٨٠/٩).

[٥] التَّعْلِيقُ لَيْسَ فِي الْأَصْلِ.

(وَمَنْ أَصْبَحَ بِهَا) أَي: مُزْدَلِفَةً: (صَلَّى الصُّبْحَ بَعْلَسٍ)؛ لحديث جابرٍ يَرْفَعُهُ: صَلَّى الصُّبْحَ بِهَا حِينَ تَبَيَّنَ لَهُ الصُّبْحُ بِأَذَانٍ وَإِقَامَةٍ. وَلِيَتَّسِعَ وَقْتُ وَقُوفِهِ بِالْمَشْعَرِ الْحَرَامِ^[١].

(ثُمَّ أَتَى الْمَشْعَرَ الْحَرَامَ). سُمِّيَ بِهِ؛ لِأَنَّهُ مِنْ عَلَامَاتِ الْحَجِّ. وَاسْمُهُ فِي الْأَصْلِ: قُزْحٌ^(١). وَهُوَ جَبَلٌ صَغِيرٌ بِمُزْدَلِفَةٍ^(٢). (فَرَقِي عَلَيْهِ) إِنْ سَهَّلَ، (أَوْ وَقَفَ عِنْدَهُ، وَحَمِدَ اللَّهَ تَعَالَى، وَهَلَّلَ، وَكَبَّرَ)؛ لحديث جابرٍ: أَتَى الْمَشْعَرَ الْحَرَامَ، وَرَقِيَ عَلَيْهِ، فَحَمِدَ اللَّهَ، وَهَلَّلَهُ، وَكَبَّرَهُ. (وَدَعَا، فَقَالَ: اللَّهُمَّ كَمَا وَقَفْنَا فِيهِ، وَأَرَيْتَنَا إِيَّاهُ، فَوَفَّقْنَا لِذِكْرِكَ كَمَا هَدَيْتَنَا، وَاعْفِرْ لَنَا وَارْحَمْنَا كَمَا وَعَدْتَنَا بِقَوْلِكَ، وَقَوْلِكَ الْحَقِّ: ﴿فَإِذَا أَفَضْتُمْ مِنْ عَرَفَاتٍ﴾) (الْآيَتَيْنِ .. (إِلَى: ﴿غُفُورٌ رَحِيمٌ﴾ [البقرة: ١٩٨ - ١٩٩]). يُكْرَرُ إِلَى الْإِسْفَارِ؛ لحديث جابرٍ

(١) قوله: (قُزْحٌ) بالقافِ المضمومة، والزَّاي المفتوحة، والحاءِ المهملة. (ح م ص)^[٢].

(٢) المشْعَرُ الْحَرَامُ: تَلٌّ فِي وَسْطِ مُزْدَلِفَةٍ، عَلَيْهِ عِمَارَةٌ مُحَدَّثَةٌ. وَأَمَّا قَوْلُ بَعْضِ مَشَايِخِ الْحَدِيثِ وَالْفُقَهَاءِ: هُوَ جَبَلٌ صَغِيرٌ عَلَى يَسَارِ الْحَاجِّ، وَهَذَا الْمَقَامُ الْمَشْهُورُ لَيْسَ بِالْمَشْعَرِ، فَسَهْوٌ مِنْهُمْ، وَالصَّحِيحُ: أَنَّ الْمَشْعَرَ الْحَرَامَ هَذَا الْمَعْرُوفُ الْمَعْمُورُ. انْتَهَى. (سفر سعادة)^[٣].

[١] تقدم تخريجه (٦١٧/٣).

[٢] «إرشاد أولي النهى» ص (٥٥٣).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

مَرْفُوعًا: لَمْ يَزَلْ وَاقِفًا عِنْدَ الْمَشْعَرِ الْحَرَامِ حَتَّى أَسْفَرَ جِدًّا^[١].
 (فَإِذَا أَسْفَرَ جِدًّا: سَارَ) قَبْلَ طُلُوعِ الشَّمْسِ. قَالَ عُمَرُ: كَانَ أَهْلُ
 الْجَاهِلِيَّةِ لَا يُفِيضُونَ مِنْ جَمْعٍ حَتَّى تَطْلُعَ الشَّمْسُ، وَيَقُولُونَ: أَشْرَقَ
 ثَبِيرٌ^(١) كَيْمَا نُغَيِّرُ. وَإِنَّ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ خَالَفَهُمْ، فَأَفَاضَ قَبْلَ أَنْ تَطْلُعَ
 الشَّمْسُ. رَوَاهُ الْبُخَارِيُّ^[٢].

وَيَسِيرُ (بَسْكِينَةٍ)؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ: ثُمَّ أَرَدَفَ النَّبِيُّ ﷺ
 الْفَضْلَ بْنَ عَبَّاسٍ، ثُمَّ قَالَ: «يَا أَيُّهَا النَّاسُ، إِنَّ الْبِرَّ لَيْسَ بِإِجَافِ الْخَيْلِ
 وَالْإِبِلِ، فَعَلَيْكُمْ السَّكِينَةُ»^[٣].

(فَإِذَا بَلَغَ مُحَسَّرًا^(٢)): أَسْرَعَ) قَدَرَ (رَمِيَةِ حَجَرٍ^(٣)) إِنْ كَانَ مَاثِيًا،

(١) قوله: (أَشْرَقَ ثَبِيرٌ) بَفَتْحِ أَوَّلِهِ، أَمْرٌ مِنَ الْإِشْرَاقِ، أَي: ادْخُلَ فِي الشُّرُوقِ.
 (٢) وادي مُحَسَّرٍ: هُوَ وَادٍ بَيْنَ مُزْدَلِفَةَ وَمِنَى، لَيْسَ مِنْ وَاحِدَةٍ مِنْهُمَا. قَالَه
 ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ. ثُمَّ بَعْدَ قَوْلَانِ^[٤] قَالَ فِي حَدِيثِ الْفَضْلِ فِي مُسْلِمٍ:
 حَتَّى دَخَلَ مُحَسَّرًا، وَهُوَ مِنْ مِنَى. قَالَ، وَنَصَّهُ: أَنَّ مُحَسَّرًا مِنْ مِنَى،
 كَمَا قَالَه الْجَوْهَرِيُّ. وَقَالَ الْبَكْرِيُّ: هُوَ وَادٍ بِجَمْعٍ. (خطه)^[٥].

(٣) قَالَ النَّوَوِيُّ فِي «شرح مسلم»^[٦] عِنْدَ قَوْلِهِ ﷺ: «لَا تَدْخُلُوا عَلَى

[١] تقدم تخريجه (٦١٧/٣).

[٢] أخرجه البخاري (١٦٨٤).

[٣] أخرجه أحمد (٣٠٥/٤)، وأبو داود (٢٥٠٧)، وأبو داود (١٩٢٠). وصححه الألباني في

«صحيح أبي داود» (١٦٧٦).

[٤] كذا في المخطوط (ب).

[٥] التعليق من زيادات (ب).

[٦] «شرح مسلم للنووي» (١١١/١٨).

وَالْأَحْرَكَ دَابَّتُهُ؛ لَقَوْلِ جَابِرٍ: حَتَّى أَتَى بَطْنَ مُحَسَّرٍ، فَحَرَّكَ قَلِيلًا. وَعَنْ
عَمْرٍ: أَنَّهُ لَمَّا أَتَى مُحَسَّرًا أَسْرَعَ، وَقَالَ:

إِلَيْكَ ^(١) تَعْدُو قَلَقًا وَضَيْئُهَا ^(٢) مُخَالَفًا دِينَ النَّصَارَى دِينُهَا
مُعْتَرِضًا فِي بَطْنِهَا جَنِينُهَا.

هَؤُلَاءِ الْمُعَذِّبِينَ إِلَّا أَنْ تَكُونُوا بَاكِينَ، فَإِنْ لَمْ تَكُونُوا بَاكِينَ فَلَا تَدْخُلُوا
عَلَيْهِمْ؛ أَنْ يُصِيبَكُمْ مِثْلُ مَا أَصَابَهُمْ» ^[١]: وَذَلِكَ قَالَهُ فِي أَصْحَابِ
الْحِجْرِ. وَفِيهِ: الْحَثُّ عَلَى الْمِرَاقَبَةِ عِنْدَ الْمُرُورِ بِدَارِ الظَّالِمِينَ،
وَمَوَاضِعِ الْعَذَابِ.

وَمُرَادُهُ بِالْإِسْرَاعِ بَوَادِي مُحَسَّرٍ؛ لِأَنَّ أَصْحَابَ الْفِيلِ هَلَكُوا هُنَاكَ،
فَيَنْبَغِي لِلْمَارِّ فِي مِثْلِ هَذِهِ الْمَوَاضِعِ الْمِرَاقَبَةُ، وَالْخَوْفُ، وَالْبَكَاءُ،
وَالاعتِبَارُ بِهِمْ وَبِمَصَارِعِهِمْ، وَأَنْ يَسْتَعِيدَ بِاللَّهِ مِنْ ذَلِكَ.

(١) قوله: (إِلَيْكَ... إلخ) قاله أبو علقمة أخو أسقف نجران لأُمِّه وابنِ
عَمِّه لما توجهَ يريدُ النبي ﷺ.

فِي «الْقَامُوسِ»: الْوَضِئُ: بَطَانٌ عَرِضٌ مَنْشُوجٌ مِنْ سُيُورٍ أَوْ شَعَرٍ، أَوْ
لَا يَكُونُ إِلَّا مِنْ جِلْدٍ.

الْقَلَقُ: الْانْزِعَاجُ، وَامْرَأَةٌ قَلِقٌ الْوِشَاحُ. (خطه) ^[٢].

(٢) قوله: (قَلَقًا) الْقَلَقُ: الْانْزِعَاجُ. وَالْوَضِئُ، بِضَادٍ مُعْجَمَةٍ: حِرَامٌ
الرَّحْلِ.

[١] أخرجه البخاري (٤٣٣)، ومسلم (٢٩٨٠) من حديث ابن عمر.

[٢] التعليق من زيادات (ب).

(وَيَأْخُذُ حَصَى الْجِمَارِ سَبْعِينَ) حَصَاةً. كَانَ ابْنُ عُمرَ يَأْخُذُهُ مِنْ جَمْعٍ. وَفَعَلَهُ سَعِيدُ بْنُ جُبَيْرٍ، وَقَالَ: كَانُوا يَتَرَوَّدُونَ الْحَصَا مِنْ جَمْعٍ. وَذَلِكَ لِئَلَّا يَشْتَغَلَ عِنْدَ قُدُومِهِ مِنْ شَيْءٍ قَبْلَ الرَّمْيِ، وَهُوَ تَحِيَّتُهَا، فَلَا يَشْتَغَلُ قَبْلَهُ بِشَيْءٍ.

وَتَكُونُ الْحَصَاةُ (أَكْبَرَ مِنَ الْحِمَصِ وَدُونَ الْبُنْدُقِ، كَحَصَى الْخَذْفِ) بِالْخَاءِ وَالذَّالِ الْمُعْجَمَتَيْنِ، أَيِ: الرَّمْيِ بِنَحْوِ حَصَاةٍ أَوْ نَوَاةٍ بَيْنَ السَّبَابَتَيْنِ، تَخْذِفُ بِهَا.

(مِنْ حَيْثُ شَاءَ) أَخَذَ حَصَى الْجِمَارِ؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ: قَالَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ غَدَاةَ الْعَقَبَةِ: «الْقُطُّ لِي حَصَى». فَلَقُطْتُ لَهُ سَبْعَ حَصِيَّاتٍ مِنْ حَصَى الْخَذْفِ، فَجَعَلَ يَقْبِضُهُنَّ^(١) فِي كَفِّهِ، وَيَقُولُ: «أَمَثَالَ هَؤُلَاءِ فَارِضُوا». ثُمَّ قَالَ: «أَيُّهَا النَّاسُ، إِنِّي أَكُمُ الْغُلُوَّ فِي الدِّينِ، فَإِنَّمَا أَهْلَكَ مَنْ كَانَ قَبْلَكُمْ الْغُلُوَّ فِي الدِّينِ». رَوَاهُ ابْنُ مَاجَهَ^[١]. وَكَانَ ذَلِكَ بِمَنْى. قَالَهُ فِي «الشرح»، و«شرحه».

(وَكُرِهَ) أَخَذَ الْحَصَى (مِنْ الْحَرَمِ)^(٢) يَعْنِي الْمَسْجِدَ؛ لِمَا تَقَدَّمَ

(١) قوله: (فَجَعَلَ يَقْبِضُهُنَّ) قال شيخنا: أَطْنَنِي رَأَيْتُ فِي بَعْضِ الرُّوَايَاتِ: «فَجَعَلَ يَنْفُضُهُنَّ». (تقرير ع ب ط)^[٢].

(٢) قوله: (وَكُرِهَ مِنَ الْحَرَمِ) هَكَذَا فِي «الإنصاف» وَغَيْرِهِ. وَفِيهِ نَظَرٌ!.

[١] أخرجه ابن ماجه (٣٠٢٩). وفيه: «فجعل ينفضهن». وصححه الألباني في «الصحيحة» (١٢٨٣).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

مِنْ جَوَازٍ أَخَذَهُ مِنْ جَمْعٍ وَمِنِّي، وَهُمَا مِنَ الْحَرَمِ. وَقَدْ أَوْضَحْتُهُ فِي
«الْحَاشِيَةِ»^(١).

فَإِنَّهُ ذَكَرَ أَنَّ جَوَازَ أَخْذِهَا مِنْ طَرِيقِهِ، وَمِنْ مُزْدَلِفَةٍ، وَمِنْ حَيْثُ شَاءَ،
هُوَ الْمَذْهَبُ، وَأَنَّ عَلَيْهِ الْأَصْحَابَ.

وَأَيْضًا فَإِنَّ ابْنَ عَبَّاسٍ جَمَعَهَا لِلنَّبِيِّ ﷺ مِنْ مِنًى، وَابْنُ عُمَرَ أَخَذَهَا مِنْ
جَمْعٍ وَمِنًى. وَمُزْدَلِفَةُ مِنَ الْحَرَمِ، وَلَعَلَّ الْمَرَادَ هُنَا نَفْسُ الْمَسْجِدِ
الْحَرَامِ.

وَأَصْلُ الْعِبَارَةِ لِصَاحِبِ «الْفُرُوعِ»، قَالَ فِي تَصْحِيحِهَا: وَهَذَا -وَاللَّهُ
أَعْلَمُ- سَهْوٌ. قَالَ: وَلَعَلَّهُ أَرَادَ حَرَمَ الْكَعْبَةِ، وَفِي مَعْنَاهُ قُوَّةٌ. (ح م
ص)^[١].

(١) قوله: (وقد أوضحت في الحاشية) وعبارته فيها، قال: هكذا في
«الإنصاف» وغيره، وفيه نظر! فَإِنَّهُ ذَكَرَ أَنَّ جَوَازَ أَخْذِهَا مِنْ طَرِيقِهِ،
وَمِنْ مُزْدَلِفَةٍ، وَمِنْ حَيْثُ شَاءَ، هُوَ الْمَذْهَبُ، وَأَنَّ عَلَيْهِ الْأَصْحَابَ.
وَأَيْضًا: فابن عباس جمعها للنبي ﷺ مِنْ مِنًى، وابن عمر أخذها من
جَمْعٍ.

قال سعيد بن جبير: كانوا يتزوّدون الحصى من جَمْعٍ وَمِنًى وَمُزْدَلِفَةٍ
مِنَ الْحَرَمِ.
ولعلَّ الْمَرَادَ بِالْحَرَمِ هَهُنَا نَفْسُ الْمَسْجِدِ الْحَرَامِ. وَأَصْلُ الْعِبَارَةِ
لِصَاحِبِ «الْفُرُوعِ».

(و) كُرِهَ أَخْذُهُ (مِنَ الْحُشِّ)؛ لِأَنَّهُ مَظْنَةٌ نَجَاسَتِهِ.

(و) كُرِهَ (تَكْسِيرُهُ) أَي: الْحَصَى؛ لِثَلَا يَطِيرُ إِلَى وَجْهِهِ شَيْءٌ يُؤْذِيهِ.

(وَلَا يُسَنُّ غَسْلُهُ) أَي: الْحَصَى. قَالَ أَحْمَدُ: لَمْ يَبْلُغْنَا أَنَّ النَّبِيَّ

ﷺ فَعَلَهُ.

(وَتُجْزِئُ) مَعَ الْكَرَاهَةِ: (حَصَاةٌ نَجِسَةٌ)؛ لِإِطْلَاقِ قَوْلِهِ عَلَيْهِ

السَّلَامُ: «أَمْثَالُ هَؤُلَاءِ فَارْمُوا»^[١].

(و) تُجْزِئُ حَصَاةٌ (فِي خَاتَمٍ إِنْ قَصَدَهَا) بِالرَّمِيِّ. فَإِنْ لَمْ

يَقْصِدَهَا: لَمْ يَعْتَدَّ بِهَا؛ لِحَدِيث: «وَأِنَّمَا لِكُلِّ امْرِئٍ مَا نَوَى»^[٢].

قَالَ فِي تَصْحِيحِهَا: وَهَذَا - وَاللَّهُ أَعْلَمُ - سَهْوٌ. وَقَالَ: وَلَعَلَّهُ أَرَادَ حَرَمَ

الْكَعْبَةِ. وَفِي مَعْنَاهُ قُوَّةٌ. انْتَهَى^[٣].

أَي: أَرَادَ بِالْحَرَمِ الْمَسْجِدَ الْحَرَامَ. يُؤَيِّدُهُ: قَوْلُهُ فِي «الْمُسْتَوْعِبِ»^[٤]:

وَإِنْ أَخْذَهُ مِنْ غَيْرِهَا، جَازَ، إِلَّا مِنَ الْمَسْجِدِ؛ كُرِهَ إِخْرَاجُ شَيْءٍ مِنْ

حَصَى الْحَرَمِ وَتُرَابِهِ.

وَقَوْلُ ابْنِ جَمَاعَةَ: وَقَالَتِ الْحَنَابِلَةُ: إِنَّهُ يُكْرَهُ مِنَ الْمَسْجِدِ وَمِنْ

الْحِلِّ^[٥].

[١] تقدم تخريجه آنفاً.

[٢] تقدم تخريجه (٢١٦/١).

[٣] «إرشاد أولي النهى» ص (٥٥٣).

[٤] «المستوعب» (٥١٠/١).

[٥] سقطت: «الحل» من المخطوط (ب)، والتصويب من «كشف القناع».

(و) تُجْزئُ حَصَاةٌ (غَيْرُ مَعْهُودَةٍ، كـ) حَصَاةٍ (مِنْ مِسْنٍ^(١))،
وَبِرَامٍ، وَنَحْوَهُمَا) كَمَرَمٍ، وَكَذَانٍ. وَسَوَاءُ الْبَيْضَاءِ وَالسَّوْدَاءِ
وَالْحَمْرَاءِ؛ لِعُمُومِ الْخَبَرِ.

(ولا) تُجْزئُ حَصَاةٌ (صَغِيرَةٌ جَدًّا، أَوْ كَبِيرَةٌ)؛ لظَاهِرِ الْخَبَرِ، فَلَا
يَتَنَوَّلُ مَا لَا يُسَمَّى حَصَاً، وَالْكَبِيرَةُ تُسَمَّى حَجَرًا.

(أو) أي: وَلَا تُجْزئُ (مَا) أي: حَصَاةٌ (رُمِيَ بِهَا)؛ لِأَخْذِهِ عَلَيْهِ
السَّلَامُ الْحَصَى مِنْ غَيْرِ الْمَرَمَى، وَلِأَنَّهَا اسْتَعْمِلَتْ فِي عِبَادَةٍ، فَلَا
تُسْتَعْمَلُ فِيهَا ثَانِيًا، كَمَا فِي وُضُوءٍ.

قال المنقح في «تصحيح الفروع» بعد قوله: لعلّه أراد حرم الكعبة:
ويتوقف في ذلك أيضًا؛ لأنهم نصّوا على أن إخراج ثراب المسجد
وطيبه حرام.

ولم يظهر فرق بين ثرابه وحصبائه، إلا أن يقال: مُرَادُهُم بِالْثَرَابِ
الْمُحَرَّمِ إِخْرَاجُهُ: مَا كَانَ مِنْ أَجْزَائِهِ، وَبِالْحَصْبَاءِ الْغَيْرِ الْمَحَرَّمِ
إِخْرَاجُهُ: مَا لَمْ يَكُنْ مِنْ أَجْزَائِهِ.

وهذا الفرق مُشْكِلٌ بِالطَّيْبِ. وَقَدْ يُفَرَّقُ بَيْنَ الطَّيْبِ وَبَيْنَ الْحَصَى
وَالْتَرَابِ: بِالْمَالِيَّةِ وَعَدَمِهَا. (خطه)^[١].

(١) الْمِسْنُ، بِكَسْرِ الْمِيمِ: مَا تُسَنَّ عَلَيْهِ السَّكِينُ وَنَحْوُهَا. وَالْبِرَامُ: مِنَ
الْحَجَارَةِ يُعْمَلُ مِنْهُ قُدُورُ الْبِرَامِ. (خطه)^[٢].

[١] انظر: «حاشية الخلوتي» (٤٠٧/٢)، والتعليق من زيادات (ب).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

(أو) أي: ولا يُجْزَى الرَّمْيُ بـ(غَيْرِ الْحَصَى، كَجَوْهَرٍ) وَزُمُرْدٍ،
وَيَاقُوتٍ، (وَذَهَبٍ، وَنَحْوَهُمَا) كِفْضَةٍ، وَنُحَاسٍ، وَحَدِيدٍ، وَرَصَاصٍ.
(فَإِذَا وَصَلَ مِنْى^(١)) - وهي: مَا بَيْنَ وَادِي مُحَسَّرٍ وَجَمْرَةِ الْعَقْبَةِ -:
بَدَأَ بِهَا) أي: جَمْرَةَ الْعَقْبَةِ، (فَرَمَاهَا) رَاكِبًا إِنْ كَانَ كَذَلِكَ. وَقَالَ
الْأَكْثَرُ: مَا شَيْئًا. نَصًّا. (بِسَبْعٍ) وَاحِدَةً بَعْدَ أُخْرَى؛ لِحَدِيثِ جَابِرٍ: حَتَّى
أَتَى الْجَمْرَةَ الَّتِي عِنْدَ الشَّجَرَةِ، فَرَمَاهَا بِسَبْعِ حَصَيَاتٍ، يُكَبِّرُ مَعَ كُلِّ
حَصَاةٍ مِنْهَا^[١].

(وَيُشْتَرَطُ: الرَّمْيُ)؛ لِلخَبَرِ. (فَلَا يُجْزَى الْوَضْعُ) فِي الْمَرَمَى؛ لِأَنَّهُ
لَيْسَ بِرَمِيٍّ. وَيُجْزَى طَرُوحُهَا.

(و) يُشْتَرَطُ: (كَوْنُهُ) أي: الرَّمْيُ (وَاحِدَةً) مِنَ الْحَصَى (بَعْدَ
وَاحِدَةٍ) مِنْهُ. (فَلَوْ رَمَى) أَكْثَرَ مِنْ حَصَاةٍ: (دَفْعَةً^(٢)): (فَوَاحِدَةً)

(١) مِنْى، كـ«إِلَى»، وَيُضْرَفُ، سُمِّيَتْ لِكَثْرَةِ مَا يُمْنَى بِهَا مِنَ الدَّمَاءِ.
وَرُوي عَنْ ابْنِ عَبَّاسٍ: إِنَّمَا سُمِّيَتْ بِذَلِكَ؛ لِأَنَّ جَبْرِيلَ لَمَّا أَرَادَ أَنْ
يُفَارِقَ آدَمَ، قَالَ لَهُ: تَمَنَّ. قَالَ: أَتَمَنَّى الْجَنَّةَ، فَسُمِّيَتْ مِنْى، لِأُمْنِيَّةِ آدَمَ
عَلَيْهِ السَّلَامُ^[٢]. (قَامُوسٌ). (خَطُهُ)^[٣].

(٢) قَوْلُهُ: (دَفْعَةً) قَالَ فِي «الْقَامُوسِ»: الدَّفْعَةُ: الْمَرَّةُ. وَبِالضَّمِّ: الدَّفْعَةُ مِنْ
الْمَطَرِ، جَمْعُهُ: دُفْعٌ، كَصُرْدٍ، وَمَا انْصَبَّ مِنْ سِقَاءٍ أَوْ إِنَاءٍ بِمَرَّةٍ.

[١] تقدم تخريجه (٦١٧/٣).

[٢] أخرجه الأزرقى في «أخبار مكة» (١٨٠/٢).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

يَحْتَسِبُ بِهَا، وَتِيَّمُ عَلَيْهَا؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ رَمَى سَبْعَ رَمَيَاتٍ، وَقَالَ: «خُذُوا عَنِّي مَنَاسِكَكُمْ»^[١]. (وَيُؤَدَّبُ)؛ لَأَنَّهُ يُقْتَدَى بِهِ^(١).

(و) يُشْتَرَطُ: (عِلْمُ الْحُصُولِ) لِحَصْصِ يَرْمِيهِ (بِالْمَرْمَى)، فَلَا يَكْفِي ظَنُّهُ؛ لِأَنَّ الْأَصْلَ بَقَاؤُهُ بِذِمَّتِهِ، فَلَا يَبْرَأُ إِلَّا بِيَقِينٍ. وَعَنَهُ: يَكْفِي ظَنُّهُ. قُلْتُ: قَوَاعِدُ الْمَذْهَبِ تَقْتَضِيهِ، إِلَّا أَنْ يُقَالَ: لَا مَشَقَّةَ فِي الْيَقِينِ.

(فَلَوْ) رَمَى حَصَاةً، فَالْتَقَطَهَا طَائِرٌ، أَوْ ذَهَبَتْ بِهَا الرِّيحُ قَبْلَ وَقْعِهَا بِالْمَرْمَى: لَمْ تُجْزِئْهُ.

وَأِنْ (وَقَعَتْ) الْحَصَاةُ (خَارِجَهُ) أَيِ: الْمَرْمَى، (ثُمَّ تَدَحَّرَجَتْ فِيهِ)^(٢) أَيِ: الْمَرْمَى، (أَوْ) رَمَاهَا، فَوَقَعَتْ (عَلَى ثَوْبِ إِنْسَانٍ، ثُمَّ

(١) قوله: (وَيُؤَدَّبُ؛ لَأَنَّهُ يُقْتَدَى بِهِ) يُؤْخَذُ مِنْهُ: أَنَّ مَنْ فَعَلَ بِدْعَةً وَخِيفَ أَنْ يُقْتَدَى بِهِ فِيهَا يُؤَدَّبُ. (خطه)^[٢].

(٢) قوله: (ثُمَّ تَدَحَّرَجَتْ فِيهِ) يُؤْخَذُ مِنَ الْعَطْفِ بِ«ثُمَّ»: أَنَّهُ لَا يُشْتَرَطُ الْفَوْرِيَّةُ.

قال في «الفروع»^[٣]: وَنَفَضُهَا مَنْ وَقَعَتْ بِثَوْبِهِ، نَصَّ عَلَيْهِ، كَتَدَحَّرَجَهَا، وَقِيلَ: لَا، وَهُوَ أَظْهَرُ؛ لِأَنَّ فِعْلَ الْأَوَّلِ انْقَطَعَ. وَصَوَّبَ عَدَمَ الْإِجْزَاءِ فِي «الْإِنصَافِ». (خطه)^[٤].

[١] تقدم تخريجه (ص ١١٧).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

[٣] «الفروع» (٥٣/٦).

[٤] التعليق من زيادات (ب).

صَارَتْ فِيهِ) أَي: الْمَرْمَى، (وَلَوْ بِنَفْضٍ غَيْرِهِ^(١)) أَي: الرَّامِي: (أَجْرَاتُهُ)؛ لِأَنَّ الرَّامِي انْفَرَدَ بِرَمِيهَا.

وَمِنْهُ تَعَلَّمَ: أَنَّ الْمَرْمَى مُجْتَمَعُ الْحَصَى عَادَةً، لَا الشَّاخِصُ نَفْسُهُ. (وَوَقْتُهُ) أَي: الرَّمِي: (مِنْ نِصْفِ اللَّيْلِ) أَي: لَيْلَةَ النَّحْرِ، لَمَنْ وَقَفَ قَبْلَهُ؛ لِحَدِيثِ عَائِشَةَ مَرْفُوعًا: أَمَرَ أُمُّ سَلَمَةَ لَيْلَةَ النَّحْرِ، فَرَمَتْ جَمْرَةَ الْعَقَبَةِ قَبْلَ الْفَجْرِ، ثُمَّ مَضَتْ فَأَفَاضَتْ. رَوَاهُ أَبُو دَاوُدَ^[١]. وَرُوي أَنَّهُ أَمَرَهَا أَنْ تُعَجِّلَ الْإِفَاضَةَ، وَتُؤَافِيَ مَكَّةَ مَعَ صَلَاةِ الْفَجْرِ^[٢]. احْتَجَّ بِهِ أَحْمَدُ. وَلِأَنَّهُ وَقْتُ الدَّفْعِ مِنْ مُزْدَلِفَةَ، أَشْبَهَ مَا بَعْدَ الشَّمْسِ.

(وَنُدْبَ) الرَّمِي: (بَعْدَ الشَّرُوقِ)؛ لِقَوْلِ جَابِرٍ: رَأَيْتُ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ يَرْمِي الْجَمْرَةَ ضَحَى يَوْمِ النَّحْرِ وَحْدَهُ^(٢). رَوَاهُ مُسْلِمٌ^[٣].

(١) قَوْلُهُ: (وَلَوْ بِنَفْضٍ غَيْرِهِ) نَصَّ عَلَيْهِ. وَقَالَ ابْنُ عَقِيلٍ: لَا تَجْزِئُهُ؛ لِأَنَّ حُصُولَهَا فِي الْمَرْمَى بِفِعْلِ الثَّانِي. قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»: وَهُوَ أَظْهَرُ. قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»: وَهُوَ الصَّوَابُ. نَقَلَهُ فِي «الْإِقْتِنَاعِ»^[٤].

(٢) قَوْلُهُ: (وَحْدَهُ) رَاجِعٌ لـ «يَوْمِ النَّحْرِ»، وَلَيْسَ هُوَ رَاجِعًا؛ لِقَوْلِ جَابِرٍ: «رَأَيْتُ النَّبِيَّ ﷺ ... إلخ. أَي: أَنَّ جَمْرَةَ الْعَقَبَةِ تُنْدَبُ أَنْ تُرْمَى

[١] تقدم تخريجه (ص ١٥٣).

[٢] أخرجه الشافعي في «الأم» (٢/٢١٣) - ومن طريقه البيهقي (٥/١٣٣) من حديث أم سلمة. وانظر: «الإرواء» تحت حديث (١٠٧٧).

[٣] أخرجه مسلم (٣١٤/١٢٩٩).

[٤] «الإقناع» (٢/٢٣).

وَحَدِيثُ أَحْمَدَ عَنْ ابْنِ عَبَّاسٍ مَرْفُوعًا: «لَا تَرْمُوا الْجَمْرَةَ حَتَّى تَطْلُعَ الشَّمْسُ»^[١]: مَحْمُولٌ عَلَى وَقْتِ الْفَضِيلَةِ.

(فَإِنْ غَرَبَتْ) شَمْسُ يَوْمِ النَّحْرِ قَبْلَ الرَّمْيِ: (ف) إِنَّهُ يَرْمِي تِلْكَ الْجَمْرَةَ (مِنْ غَدٍ) (بَعْدَ الزَّوَالِ)؛ لِقَوْلِ ابْنِ عُمرَ: مَنْ فَاتَهُ الرَّمْيُ حَتَّى تَغِيبَ الشَّمْسُ، فَلَا يَرْمِي حَتَّى تَزُولَ الشَّمْسُ مِنَ الْغَدِ.

(و) نُدِبَ: (أَنْ يُكَبِّرَ) رَامٍ (مَعَ كُلِّ حَصَاةٍ)؛ لِحَدِيثِ جَابِرٍ. (و) أَنْ (يَقُولَ) مَعَ كُلِّ حَصَاةٍ: (اللَّهُمَّ اجْعَلْهُ حَجًّا مَبْرُورًا، وَذَنْبًا مَغْفُورًا، وَسَعِيًّا مَشْكُورًا)؛ لَمَا رَوَى حَنْبَلٌ عَنْ زَيْدِ بْنِ أَسْلَمَ، قَالَ: رَأَيْتُ سَالِمَ ابْنَ عَبْدِ اللَّهِ اسْتَبَطَنَ الْوَادِيَّ، وَرَمَى الْجَمْرَةَ بِسَبْعِ حَصَيَّاتٍ، يُكَبِّرُ مَعَ كُلِّ حَصَاةٍ: اللَّهُ أَكْبَرُ.. اللَّهُ أَكْبَرُ. ثُمَّ قَالَ: اللَّهُمَّ اجْعَلْهُ.. فَذَكَرَهُ. فَسَأَلَتْهُ عَمَّا صَنَعَ؟ فَقَالَ: حَدَّثَنِي أَبِي: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ رَمَى الْجَمْرَةَ مِنْ هَذَا الْمَكَانِ، وَيَقُولُ كُلَّمَا رَمَى مِثْلَ ذَلِكَ^[٢].

(و) نُدِبَ: أَنْ (يَسْتَبَطِنَ الْوَادِيَّ، وَ) أَنْ (يَسْتَقْبِلَ الْقِبْلَةَ، وَ) أَنْ (يَرْمِي عَلَى جَانِبِهِ الْأَيْمَنِ)؛ لِحَدِيثِ عَبْدِ اللَّهِ بْنِ يَزِيدَ: لَمَّا أَتَى

ضُحَى يَوْمِ الْعِيدِ وَحَدَهُ، وَمَا بَعْدَ يَوْمِ الْعِيدِ يُنْدَبُ الرَّمْيُ بَعْدَ الزَّوَالِ. (يس).

[١] أخرجه أحمد (٥٠٤/٣) (٢٠٨٢). وانظر: «الإرواء» تحت حديث (١٠٧٦).

[٢] أخرجه البيهقي (١٢٩/٥). وقال عَقَبَهُ: قلت: عبد الله بن حكيم - وهو أحد رواة الحديث - ضعيف. انتهى.

عَبَدُ اللَّهِ جُمُرَةَ الْعَقَبَةِ اسْتَبْطَنَ الْوَادِي، وَاسْتَقْبَلَ الْقِبْلَةَ، وَجَعَلَ يَرْمِي الْجُمُرَةَ عَلَى جَانِبِهِ الْأَيْمَنِ، ثُمَّ رَمَى بِسَبْعِ حَصِيَّاتٍ، ثُمَّ قَالَ: وَالَّذِي لَا إِلَهَ غَيْرُهُ، مِنْ هَهُنَا رَمَى الَّذِي أَنْزَلْتُ عَلَيْهِ سُورَةُ الْبَقَرَةِ^[١]. قَالَ التِّرْمِذِيُّ: حَدِيثٌ صَحِيحٌ.

(وَيَرْفَعُ يُمْنَاهُ^(١)) إِذَا رَمَى (حَتَّى يُرَى بَيَاضُ إِبْطِهِ)؛ لِأَنَّهُ مَعُونَةٌ عَلَى الرَّمْيِ.

(وَلَا يَقِفُ) عِنْدَهَا؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عُثْمَرَ، وَابْنِ عَبَّاسٍ مَرْفُوعًا: كَانَ إِذَا رَمَى جُمُرَةَ الْعَقَبَةِ، انْصَرَفَ وَلَمْ يَقِفْ. رَوَاهُ ابْنُ مَاجَهَ^[٢]. وَلِلْبَخَارِيِّ^[٣] مَعْنَاهُ مِنْ حَدِيثِ ابْنِ عُثْمَرَ. وَلِضَيْقِ الْمَكَانِ.

(وَلَهُ رَمِيْهَا) أَي: جُمُرَةَ الْعَقَبَةِ (مِنْ فَوْقِهَا)؛ لِفِعْلِ عُثْمَرَ؛ لِمَا رَأَى مِنَ الزَّحَامِ عِنْدَهَا.

(١) قوله: (وَيَرْفَعُ يُمْنَاهُ) وَهُوَ يَقْتَضِي أَنْ يَكُونَ الرَّمْيُ بِالْيَدِ الْيُمْنَى.

وَلَوْ رَمَاهُ بِيُسْرَاهُ، فَالظَّاهِرُ: الْإِجْرَاءُ؛ لِأَنَّهُ رَمَى.

وَلَوْ رَمَى بِفَمِهِ أَوْ رَأْسِهِ، احْتَمَلَ أَنْ لَا يُجْزِئُ؛ لِأَنَّهُ خِلَافُ الْمَتَوَارِثِ.

وَلَوْ رَمَى بِقَوْسٍ بَنْدَقٍ وَنَحْوِهِ، فَالظَّاهِرُ: يُجْزِئُ؛ لِأَنَّهُ أَنْكَى لِلشَّيْطَانِ.

(ابن نصر الله - كافي).

[١] أخرجه البخاري (١٧٤٨)، ومسلم (١٢٩٦)، وأبو داود (١٩٧٤)، والترمذي

(٩٠١)، وابن ماجه (٣٠٣٠)، والنسائي (٣٠٧١ - ٣٠٧٢) من طريق عبد الرحمن

ابن يزيد به.

[٢] أخرجه ابن ماجه (٣٠٣٢).

[٣] أخرجه البخاري (١٧٥١).

(وَيَقْطَعُ التَّلْبِيَةَ بِأَوَّلِ الرَّمْيِ)؛ لحديث الفضل بن عباس مرفوعاً: لم يزل يلبي حتى رمى جمرة العقبة. متفق عليه^[١]. وفي بعض ألفاظه: حتى رمى جمرة العقبة، قطع عند أول حصاة^[٢]. رواه حنبل في «المناسك».

(ثُمَّ يَنْحَرُ هَدْيًا مَعَهُ) واجباً كان أو تطوعاً؛ لقول جابر: ثم انصرف إلى المنحر، فنحر ثلاثاً وستين بدنة بيده، ثم أعطى علياً، فنحر ما غبر، وأشركه في هديه^[٣]. فإن لم يكن معه هدي وعليه واجب: اشتراه. وإذا نحرها: فزفها لمساكين الحرم، أو أطلقها لهم. ويأتي حكم، جلود، وجلال، وإعطاء جازر منها.

(ثُمَّ يَحْلِقُ)؛ لقوله تعالى: ﴿مُحْلِقِينَ رُءُوسَكُمْ وَمُقَصِّرِينَ﴾ [الفتح: ٢٧].
(وَسُنَّ: استقبله) أي: المحلوق رأسه القبلة، كسائر المناسك.
(و) سُنَّ: (بُدْءَةٌ بِشِقِّهِ الْأَيْمَنِ)^(١)؛ لحبه عليه السلام التيامن في شأنه كله^[٤]. وأن يبلغ بالحلق العظم الذي عند مقطع الصدغ من

(١) وفي حديث ابن عمر، أن النبي ﷺ قال للحلاق بيمنى: «خذ». وأشار إلى جانبه الأيمن، ثم الأيسر. رواه مسلم^[٥]. (خطه).

[١] أخرجه البخاري (١٥٤٣)، ومسلم (٢٦٧/١٢٨١).

[٢] أخرجه البيهقي (١٣٧/٥) من حديث ابن مسعود.

[٣] تقدم تخريجه (٦١٧/٣).

[٤] تقدم تخريجه (٢٠١/١).

[٥] أخرجه مسلم (٣٢٣/١٣٠٥) من حديث أنس. ولم أجده من حديث ابن عمر.

الْوَجْهِ؛ لِأَنَّ ابْنَ عُمَرَ كَانَ يَقُولُ لِلْحَالِقِ: ابْلُغِ الْعَظْمَيْنِ، أَفْصِلِ الرَّأْسَ مِنَ اللَّحْيَةِ. وَكَانَ عَطَاءٌ يَقُولُ: مِنَ السَّنَةِ إِذَا حَلَقَ أَنْ يَبْلُغَ الْعَظْمَيْنِ. قَالَ جَمَاعَةٌ: وَيَدْعُو. قَالَ الْمَوْفَّقُ وَغَيْرُهُ: وَيُكَبِّرُ وَقْتَ الْحَلْقِ؛ لِأَنَّهُ نُسْكٌ.

(أَوْ يُقَصِّرُ مِنْ جَمِيعِ شَعْرِهِ). نَصًّا؛ لظَاهِرِ الْآيَةِ، (لَا مِنْ كُلِّ شَعْرَةٍ بَعِينَهَا)؛ لِأَنَّهُ مُشَقُّ جَدًّا، وَلَا يَكَادُ يُعْلَمُ إِلَّا بِحَلْقِهِ. وَلَا يُجْزَى حَلْقُ بَعْضِ الرَّأْسِ أَوْ تَقْصِيرُهُ؛ لِأَنَّ النَّبِيَّ ﷺ حَلَقَ جَمِيعَ رَأْسِهِ، فَكَانَ تَفْسِيرًا لِمُطْلَقِ الْأَمْرِ بِالْحَلْقِ أَوْ التَّقْصِيرِ، فَوَجَبَ الرُّجُوعُ إِلَيْهِ. وَمَنْ لَبَدَ رَأْسَهُ، أَوْ ضَفَرَهُ، أَوْ عَقَصَهُ: فَكَغَيْرِهِ. (وَالْمَرْأَةُ: تُقَصِّرُ) مِنْ شَعْرِهَا (كَذَلِكَ، أَنْمَلَةٌ فَأَقَلُّ)؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ مَرْفُوعًا: «لَيْسَ عَلَى النِّسَاءِ حَلْقٌ، إِنَّمَا عَلَى النِّسَاءِ التَّقْصِيرُ». رَوَاهُ أَبُو دَاوُدَ^[١]، وَلَأَنَّ الْحَلْقَ مُثَلَّةٌ فِي حَقِّهِنَّ. فَتَقَصِّرُ مِنْ كُلِّ قَرْنٍ قَدَرًا أَنْمَلَةً.

وَنَقَلَ أَبُو دَاوُدَ: تَجَمُّعُ شَعْرِهَا إِلَى مُقَدِّمِ رَأْسِهَا، ثُمَّ تَأْخُذُ مِنْ أَطْرَافِهِ قَدَرًا أَنْمَلَةً.

(كَعَبْدٍ، وَلَا يَحْلِقُ إِلَّا بِإِذْنِ سَيِّدِهِ)؛ لِنَقْصِ قِيَمَتِهِ بِهِ. (وَسُنَّ) لِمَنْ حَلَقَ أَوْ قَصَّرَ: (أَخَذَ ظَفِيرًا، وَشَارِبًا، وَنَحْوَهُ)،

[١] أخرجه أبو داود (١٩٨٤، ١٩٨٥). وصححه الألباني في «الصحيحة» (٦٠٥).

كعانة، وإبط. قال ابن المنذر: ثبت أن النبي ﷺ لما خلق رأسه، قلّم أظفاره^[١]. وكان ابن عمر يأخذ من شاربِه وأظفاره.

(و) سُئِلَ: أن (لا يُشارِطَ الحَلَّاقَ على أجرة)؛ لأنّه دَنَاءَةٌ.

(وسُئِلَ: إِمْرَأُ المُوَسَى^(١) على مَنْ عَدِمَهُ). رُوي عن ابنِ عُمر.

ولم يَجِبْ؛ لأنَّ الحَلْقَ مَحَلُّهُ الشَّعْرُ، فيسْقُطُ بَعْدَهُ، كغَسَلِ عُضْوٍ فُقِدَ.

قال في «الشرح»: وبأيّ شيءٍ قَصَرَ الشَّعْرُ، أَجْزَأُهُ. وكذا: إن نَتَفَهُ، أو أزاله بِنُورَةٍ. لكن السُّنَّةُ الحَلْقُ أو التَّقْصِيرُ.

(١) قوله: (مُوَسَى) المُوَسَى: آلَةُ الحَدِيدِ. قِيلَ: المِيمُ زَائِدَةٌ، وَوَزْنُهُ مَفْعَلٌ، مِنْ: أَوْسَى رَأْسَهُ، بِالْأَلِفِ. وعلى هذا فهو مُنْصَرِفٌ مُنَوَّنٌ في التَّنْكِيرِ.

وقيلَ: المِيمُ أَصْلِيَّةٌ، وَوَزْنُهُ فُعْلَى، كحُبْلَى، وعلى هذا لا يَنْصَرِفُ مُطْلَقًا؛ لِأَلِفِ التَّائِيثِ المَقْصُورَةِ.

وأوجَزَ ابنُ الأَنْبَارِيِّ فَقَالَ: المُوَسَى يُذَكَّرُ وَيُؤَنَّثُ، وَيَنْصَرِفُ وَلَا يَنْصَرِفُ، وَيُجْمَعُ على قَوْلِ الصَّرْفِ: المُوَاسِي، وعلى قَوْلِ المَنْعِ: المُوَسِيَّاتُ.

لَكِنْ قَالَ ابنُ السَّكَيْتِ: الوجهُ: الصَّرْفُ، وهو مَفْعَلٌ مِنْ وَسَيْتُ رَأْسَهُ، إِذَا حَلَقْتَهُ، قاله في «المصباح». (ع)^[٢].

[١] أخرجه أحمد (٣٩٥/٢٦) (١٦٤٧٤) من حديث عبد الله بن زيد بن عبد ربه.

[٢] «حاشية عثمان» (١٦٣/٢).

(ثُمَّ) بَعْدَ رَمِيٍّ، وَحَلَقٍ أَوْ تَقْصِيرٍ: (قَدْ حَلَّ لَهُ كُلُّ شَيْءٍ) حَرَمَ بِالْإِحْزَامِ، (إِلَّا النِّسَاءَ). نَصًّا. وَطَعًا، وَمُبَاشَرَةً، وَقُبْلَةً، وَلَمَسًا لَشَهْوَةٍ، وَعَقْدَ نِكَاحٍ؛ لِحَدِيثِ عَائِشَةَ مَرْفُوعًا: «إِذَا رَمَيْتُمْ وَحَلَقْتُمْ، فَقَدْ حَلَّ لَكُمْ الطَّيِّبُ وَالثِّيَابُ، وَكُلُّ شَيْءٍ، إِلَّا النِّسَاءَ»^[١]. رَوَاهُ سَعِيدٌ. وَقَالَتْ عَائِشَةُ: طَيَّبْتُ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ لِإِحْرَامِهِ حِينَ أَحْرَمَ، وَلِحِلِّهِ قَبْلَ أَنْ يَطُوفَ بِالْبَيْتِ. مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[٢].

(وَالْحَلْقُ، وَالتَّقْصِيرُ) إِنْ لَمْ يَحِلِّقْ: (نُسُكٌ^(١)) فِي حَجٍّ وَعُمْرَةٍ. (فِي تَرْكِهَمَا^(٢)) مَعًا (دَمٌ)؛ لِأَنَّهُ تَعَالَى وَصَفَهُمْ بِذَلِكَ، وَامْتَنَّ بِهِ

(١) قَوْلُهُ: (نُسُكٌ) وَعَنْهُ: أَنَّهُ لَيْسَ بِنُسُكٍ، وَإِنَّمَا هُوَ إِطْلَاقٌ مِنْ مُحْظُورٍ، كَاللُّبْسِ وَالطَّيِّبِ وَغَيْرِهِ، وَلَيْسَ بِنُسُكٍ فَيَحْضُلُ الْحِلُّ بِدُونِهِ. وَوَجْهُهُ: أَنَّهُ ﷺ أَمَرَ بِالْحَلِّ مِنَ الْعُمْرَةِ قَبْلَهُ؛ لِقَوْلِ أَبِي مُوسَى: أَمَرَنِي فَطُفْتُ بَيْنَ الصَّفَا وَالْمَرْوَةِ، ثُمَّ قَالَ لِي: «احْلُلْ»^[٣]. (مِنْ الشَّرْحِ الْكَبِيرِ)^[٤].

(٢) الْوَاوُ بِمَعْنَى «أَوْ» وَقَوْلُهُ: (فِي تَرْكِهَمَا) أَيُّ: فِي تَرْكِ جَمِيعِهِمَا لَا مَجْمُوعِهِمَا.

وَعِلْمٌ مِنْ كَوْنِهِمَا نُسُكًا: أَنَّهُ لَا بُدَّ مِنْ نِيَّتِهِمَا كِنْيَةِ الطَّوَافِ. نَبَّهَ عَلَيْهِ

[١] أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (٤٢/٤٠) (٢٥١٠٣). وَقَالَ الْأُبَانِيُّ فِي «الإِرْوَاءِ» (١٠٤٦): ضَعِيفٌ بَزْيَادَةَ: «وَحَلَقْتُمْ».

[٢] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (١٧٥٤)، وَمُسْلِمٌ (٣٢/١١٨٩). وَتَقَدَّمَ (٥٩١/٣).

[٣] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (١٥٥٩).

[٤] «الشَّرْحُ الْكَبِيرُ» (٢١٤/٩).

عليهم، فدلَّ أنه من العبادة. ولأمره عليه السلام بقوله: «فليُقصِّر، ثم ليُحِلَّ»^[١]. ولو لم يكن نُسكًا لم يتوقَّف الحِلُّ عليه. ودعا عليه السلام للمُحَلِّقِينَ والمُقَصِّرِينَ^[٢]، وفاضلَ بينهم، فلولاً أنه نُسكٌ لما استَحَقُّوا لأجله الدعاء، ولما وقَعَ التَّفاضُلُ فيه، إذ لا مُفاضلة في المباح.

و(لا) دَمَ عَلَيْهِ (إِنْ أَخْرَهُمَا) أَي: الحلق والتقصير (عن أَيَّامِ مِنِّي)؛ لقوله تعالى: ﴿وَلَا تَحْلِقُوا رُءُوسَكُمْ حَتَّىٰ يَبْلُغَ الْهَدْيُ مَحَلَّهُ﴾ [البقرة: ١٩٦] فَبَيْنَ أَوَّلَ وَقْتِهِ دُونَ آخِرِهِ. فَمَتَى أَتَى بِهِ: أَجْزَأُهُ، كَالطَّوَافِ. لَكِنْ لَا بُدَّ مِنْ نَيْتِهِ نُسْكَاً، كَالطَّوَافِ.

(أَوْ قَدَّمَ الْحَلْقَ عَلَى الرَّمْيِ، أَوْ قَدَّمَ الْحَلْقَ (عَلَى النَّحْرِ، أَوْ نَحَرَ) قَبْلَ رَمِيهِ، (أَوْ طَافَ) لِلِإِفَاضَةِ (قَبْلَ رَمِيهِ) جَمْرَةَ الْعَقَبَةِ: فَلَا شَيْءَ عَلَيْهِ؛ لِحَدِيثِ عَطَاءٍ: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ قَالَ لَهُ رَجُلٌ: أَفْضْتُ قَبْلَ أَنْ أَرْمِيَ. قَالَ: «ارْمِ وَلَا حَرَجَ»^[٣]. وَعَنْهُ مَرْفُوعًا: «مَنْ قَدَّمَ شَيْئًا قَبْلَ شَيْءٍ، فَلَا حَرَجَ»^[٤]. رَوَاهُمَا سَعِيدٌ.

شَيْخُنَا فِي «الشرح» و«الحاشية». (م خ)^[٥].

[١] أخرجه البخاري (١٦٩١)، ومسلم (١٢٢٧) من حديث ابن عمر.

[٢] أخرجه البخاري (١٧٢٨)، ومسلم (٣٢٠/١٣٠٢) من حديث أبي هريرة.

[٣] أخرجه البخاري (١٧٢٢) من حديث عطاء، عن ابن عباس، بنحوه.

[٤] أخرجه البخاري (١٧٢١) من حديث عطاء، عن ابن عباس، بنحوه.

[٥] «حاشية الخلوتي» (٤١٠/٢). والتعليق ليس في الأصل.

ولحديث ابن عمرو، قَالَ لَهُ رَجُلٌ: يَا رَسُولَ اللَّهِ، حَلَقْتُ قَبْلَ أَنْ أَذْبَحَ؟ قَالَ: «أَذْبَحْ وَلَا حَرْجَ». فَقَالَ آخَرُ: ذَبَحْتُ قَبْلَ أَنْ أُرْمِيَ؟ قَالَ: «ارْمِ وَلَا حَرْجَ». متفق عليه^[١]. وفي لَفْظٍ: قَالَ: فَجَاءَ رَجُلٌ فَقَالَ: يَا رَسُولَ اللَّهِ، لَمْ أَشْعُرْ، فَحَلَقْتُ قَبْلَ أَنْ أَذْبَحَ.. وَذَكَرَ الْحَدِيثَ. قَالَ: فَمَا سَمِعْتَهُ يُسْأَلُ يَوْمَئِذٍ عَنْ أَمْرِ مِمَّا يَنْسَى الْمَرْءُ أَوْ يَجْهَلُ، مِنْ تَقْدِيمِ بَعْضِ الْأُمُورِ عَلَى بَعْضٍ، وَأَشْبَاهِهَا، إِلَّا قَالَ: «افْعَلُوا وَلَا حَرْجَ». رواه مسلم^[٢]. وعن ابن عباسٍ مَعْنَاهُ مَرْفُوعًا. متفقٌ عليه^[٣].

(ولو) كَانَ (عَالِمًا)؛ لاطلاقِ حَدِيثِ ابنِ عَبَّاسٍ، وَبَعْضِ طَرُقِ حَدِيثِ ابنِ عُمَرَ.

وَقَوْلُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ: «وَلَا حَرْجَ» يَدُلُّ عَلَى أَنَّهُ لَا إِثْمَ وَلَا دَمَ فِيهِ. (وَيَحْصُلُ التَّحَلُّلُ الْأَوَّلُ: بِاثْنَيْنِ مِنْ) ثَلَاثٍ: (حَلْقٍ، وَرَمِيٍّ، وَطَوَافٍ) إِفَاضَةً. فَلَوْ حَلَقَ وَطَافَ، ثُمَّ وَطِئَ وَلَمْ يَرْمِ: فَعَلَيْهِ دَمٌ لَوْطِئَهُ، وَدَمٌ لَتَرَكِهِ الرَّمِيَّ^(١)، وَحُجَّتُهُ صَحِيحٌ.

(١) أَي: إِذَا ذَهَبَ إِلَى أَهْلِهِ وَلَمْ يَرْمِ. (خطه)^[٤].

[١] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٨٣)، وَمُسْلِمٌ (١٣٠٦).

[٢] أَخْرَجَهُ مُسْلِمٌ (٣٢٨/١٣٠٦).

[٣] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (١٧٣٥)، وَمُسْلِمٌ (١٣٠٧).

[٤] التَّعْلِيلُ مِنْ زِيَادَاتِ (ب).

(و) يَحْصُلُ التَّحَلُّلُ (الثَّانِي: بِمَا بَقِيَ) مِنَ الثَّلَاثِ ^(١) (مَعَ السَّعْيِ) مِنْ مُتَمَتِّعٍ مُطْلَقًا، ومفردٍ وقارنٍ لم يَسْعَيا مَعَ طَوَافٍ قَدُومٍ؛ لِأَنَّهُ رُكْنٌ.

(ثُمَّ يَخْطُبُ الْإِمَامُ) أَوْ نَائِبُهُ (بِمَنْى يَوْمَ النَّحْرِ خُطْبَةً، يَفْتَتِحُهَا بِالتَّكْبِيرِ، يُعَلِّمُهُمْ فِيهَا النَّحْرَ، وَالْإِفَاضَةَ، وَالرَّمْيَ) لِلجَمَرَاتِ كُلِّهَا أَيَّامَهُ؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ مَرْفُوعًا: خَطَبَ النَّاسُ يَوْمَ النَّحْرِ، يَعْنِي بِمَنْى. أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ ^[١]. وَقَالَ أَبُو أُمَامَةَ: سَمِعْتُ خُطْبَةَ النَّبِيِّ ﷺ بِمَنْى يَوْمَ النَّحْرِ. رَوَاهُ أَبُو دَاوُدَ ^[٢].

(ثُمَّ يَفِيضُ إِلَى مَكَّةَ، فَيَطُوفُ مُفْرِدٌ وَقَارِنٌ لَمْ يَدْخُلَاها) أَي: مَكَّةَ (قَبْلَ) وَقُوفِهِمَا بِعَرَفَةَ، طَوَافًا (لِلْقُدُومِ). نَصًّا، (بِرَمَلٍ) وَاضْطِبَاعٍ. ثُمَّ لِلزِّيَارَةِ.

(و) يَطُوفُ (مُتَمَتِّعٌ) لِلْقُدُومِ (بِلَا رَمَلٍ) وَلَا اضْطِبَاعٍ (ثُمَّ) يَطُوفُ (لِلزِّيَارَةِ) نَصًّا، وَاحْتِجَّ بِحَدِيثِ عَائِشَةَ: فَطَافَ الَّذِينَ أَهَلُّوا بِالْعُمْرَةِ، وَبَيْنَ الصَّفا وَالْمَرْوَةِ، ثُمَّ حَلَقَ، ثُمَّ طَافَ طَوَافًا آخَرَ بَعْدَ أَنْ رَجَعُوا مِنْ مَنْى لِحَجَّهِمْ. وَأَمَّا الَّذِينَ جَمَعُوا الْحَجَّ وَالْعُمْرَةَ، فَإِنَّمَا طَافُوا طَوَافًا

(١) فعلى هذا يحصل التحلل الثاني باثنتين من أربعة. (خطه) ^[٣].

[١] أخرجه البخاري (١٧٣٩).

[٢] أخرجه أبو داود (١٩٥٥).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

وَاحِدًا^[١]. فَحَمَلَهُ أَحْمَدُ عَلَى أَنَّ طَوَافَهُمْ لِحَجَّتِهِمْ، هُوَ طَوَافُ الْقُدُومِ. وَلَأنَّهُ مَشْرُوعٌ، فَلَا يَسْقُطُ بِطَوَافِ الزِّيَارَةِ، كَتَحِيَّةِ الْمَسْجِدِ عِنْدَ دُخُولِهِ قَبْلَ التَّائِبِ بِالْفَرَضِ.

وَرَدَّهُ الْمَوْقُوقُ، وَقَالَ: لَا أَعْلَمُ أَحَدًا وَاَفَقَ أَبَا عَبْدِ اللَّهِ عَلَى هَذَا الطَّوَافِ، بَلِ الْمَشْرُوعُ، طَوَافٌ وَاحِدٌ لِلزِّيَارَةِ، كَمَنْ دَخَلَ الْمَسْجِدَ، وَأُقِيمَتِ الصَّلَاةُ. وَحَدِيثُ عَائِشَةَ دَلِيلٌ عَلَى هَذَا، فَلَمْ تَذْكُرْ طَوَافًا آخَرَ. وَلَوْ كَانَ الَّذِي ذَكَرْتَهُ طَوَافُ الْقُدُومِ، لَكَانَتْ أَخَلَّتْ بِذِكْرِ الرُّكْنِ الَّذِي لَا يَتِمُّ الْحَجُّ إِلَّا بِهِ، وَذَكَرَتْ مَا يُسْتَعْنَى عَنْهُ. وَاخْتَارَهُ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ. وَصَحَّحَهُ ابْنُ رَجَبٍ.

(وَهِيَ) أَيُ: الزِّيَارَةُ: (الإِفَاضَةُ)؛ لِأنَّهُ يَأْتِي بِهِ عِنْدَ إِفَاضَتِهِ مِنْ مَنًى إِلَى مَكَّةَ، وَلَمَّا كَانَ يَزُورُ الْبَيْتَ وَلَا يُقِيمُ بِمَكَّةَ، بَلْ يَرْجِعُ إِلَى مَنًى، سُمِّيَ أَيْضًا طَوَافُ الزِّيَارَةِ. (وَيُعَيَّنُهُ) أَيُ: طَوَافُ الزِّيَارَةِ (بِالنِّيَّةِ)؛ لِحَدِيثِ: «إِنَّمَا الْأَعْمَالُ بِالنِّيَّاتِ»^[٢]. وَكَالصَّلَاةِ.

وَيَكُونُ بَعْدَ وَقُوفِهِ بِعَرَفَةَ؛ لِأنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ طَافَ كَذَلِكَ، وَقَالَ:

[١] أخرجه البخاري (٤٣٩٥)، ومسلم (١١١/١٢١١).

[٢] تقدم تخريجه (٢١٦/١).

«لَتَأْخُذُوا عَنِّي مَنَاسِكَكُمْ»^[١].

(وهو) أي: طَوَافُ الزِّيَارَةِ: (رُكْنٌ لَا يَتِمُّ حَجُّ إِلَّا بِهِ) إجماعاً. قاله ابنُ عبد البر؛ لقوله تعالى: ﴿وَلَيَطَّوَّفُوا بِالْبَيْتِ الْعَتِيقِ﴾ [الحج: ٢٩]، ولحديث عائشة في حَيْضِ صَفِيَّةَ. متفقٌ عليه^[٢].

(وَوَقْتُهُ) أي: أَوَّلُهُ: (مِنْ نِصْفِ لَيْلَةِ النَّحْرِ لَمَنْ وَقَفَ) بِعَرَفَةَ قَبْلُ. (وَالْإِلَّا) يَكُنْ وَقَفَ بِعَرَفَةَ: (ف) وَقْتُهُ (بَعْدَ الْوُقُوفِ) بِعَرَفَةَ. فلا يُعْتَدُّ بِهِ قَبْلُهُ. (و) فِعْلُهُ (يَوْمَ النَّحْرِ: أَفْضَلُ)؛ لحديث ابنِ عُمرَ: أفاض رسول الله ﷺ يَوْمَ النَّحْرِ. متفقٌ عليه^[٣].

(وإنْ أَخَّرَهُ) أي: طَوَافُ الزِّيَارَةِ (عَنْ أَيَّامٍ مِنِّي: جَازَ)؛ لَأَنَّهُ لَا آخِرَ لَوَقْتِهِ. (وَلَا شَيْءَ فِيهِ) أي: تَأْخِيرِ الطَّوَافِ، (ك) تَأْخِيرِ (السَّعْيِ)؛ لما سَبَقَ.

(ثُمَّ يَسْعَى مُتَمَتِّعٌ) لِحَجَّهِ؛ لَأَنَّ سَعْيَهُ الْأَوَّلَ كَانَ لِعُمْرَتِهِ.

(و) يَسْعَى (مَنْ لَمْ يَسْعَ مَعَ طَوَافِ الْقُدُومِ) مِنْ مُفْرِدٍ، وَقَارِنٍ. وَمَنْ سَعَى مِنْهُمَا: لَمْ يُعِدْهُ؛ لَأَنَّهُ لَا يُسْتَحَبُّ التَّطَوُّعُ بِهِ، كَسَائِرِ الْأَنْسَاكِ، إِلَّا الطَّوَافَ لَأَنَّهُ صَلَاةٌ.

[١] تقدم تخريجه (ص ١١٧).

[٢] أخرجه البخاري (١٧٥٧)، ومسلم (٣٨٢/١٢١١ - ٣٨٤).

[٣] سيأتي تخريجه قريباً.

(ثُمَّ يَشْرَبُ مِنْ مَاءٍ زَمَزَمَ لَمَّا أَحَبَّ، وَيَتَضَلَّعُ) مِنْهُ، (وَيُرْشُ عَلَى بَدَنِهِ وَثَوْبِهِ)؛ لِحَدِيثِ مُحَمَّدِ بْنِ عَبْدِ الرَّحْمَنِ بْنِ أَبِي بَكْرٍ، قَالَ: كُنْتُ جَالِسًا عِنْدَ ابْنِ عَبَّاسٍ، فَجَاءَهُ رَجُلٌ، فَقَالَ: مِنْ أَيْنَ جِئْتَ؟ قَالَ: مِنْ زَمَزَمَ، قَالَ: فَشَرِبْتَ مِنْهَا كَمَا يَنْبَغِي؟ قَالَ: فَكَيْفَ؟ قَالَ: إِذَا شَرِبْتَ مِنْهَا، فَاسْتَقْبِلِ الْكَعْبَةَ، وَادْكُرِ اسْمَ اللَّهِ، وَتَنَفَّسْ ثَلَاثًا مِنْ زَمَزَمَ، وَتَضَلَّعْ مِنْهَا، فَإِذَا فَرَعْتَ مِنْهَا، فَاحْمَدِ اللَّهَ، فَإِنَّ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ قَالَ: «آيَةُ مَا بَيْنَنَا وَبَيْنَ الْمُنَافِقِينَ، أَنَّهُمْ لَا يَتَضَلَّعُونَ مِنْ زَمَزَمَ». رَوَاهُ ابْنُ مَاجَهَ^[١].

(وَيَقُولُ: بِسْمِ اللَّهِ. اللَّهُمَّ اجْعَلْهُ لَنَا عِلْمًا نَافِعًا، وَرِزْقًا وَاسِعًا، وَرِيًّا وَشَبَعًا، وَشِفَاءً مِنْ كُلِّ دَاءٍ، وَاغْسِلْ بِهِ قَلْبِي، وَامْلَأْهُ مِنْ خَشْيَتِكَ) زَادَ بَعْضُهُمْ: وَحِكْمَتِكَ؛ لِحَدِيثِ جَابِرٍ: «مَاءُ زَمَزَمَ لَمَّا شُرِبَ لَهُ». رَوَاهُ ابْنُ مَاجَهَ^[٢]. وَهَذَا الدُّعَاءُ شَامِلٌ لِحَايِرِي الدُّنْيَا وَالْآخِرَةِ.

[١] أخرجه ابن ماجه (٣٠٦١). وضعفه الألباني في «الإرواء» (٢٦٧).

[٢] أخرجه ابن ماجه (٣٠٦٢). وصححه الألباني في «الإرواء» (١١٢٣).

(فَصْلٌ)

(ثُمَّ يَرْجِعُ) مَنْ أَفَاضَ إِلَى مَكَّةَ بَعْدَ طَوَافِهِ وَسَعْيِهِ، عَلَى مَا سَبَقَ،
(فِيصَلِّيَ ظَهَرَ يَوْمِ النَّحْرِ بِمَنَى)؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عُمرَ مَرْفُوعًا: أَفَاضَ يَوْمَ
النَّحْرِ، ثُمَّ رَجَعَ، فَصَلَّى الظُّهْرَ بِمَنَى. مَتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١].

(وَيَبِيتُ بِهَا) أَي: مِنْى (ثَلَاثَ لَيَالٍ) إِنْ لَمْ يَتَعَجَّلْ، وَإِلَّا فَلَيْلَتَيْنِ.
(وَيَرْمِي الْجَمَرَاتِ) الثَّلَاثِ (بِهَا) أَي: مِنْى، (أَيَّامَ الشَّرِيقِ) إِنْ
لَمْ يَتَعَجَّلْ، (كُلَّ جَمْرَةٍ) مِنْهَا (بِسَبْعِ حَصَيَاتٍ) وَاحِدَةً بَعْدَ أُخْرَى،
كَمَا تَقَدَّمَ.

(وَلَا يُجْزِئُ رَمِي غَيْرِ سُقَاةٍ وَرُعَاةٍ إِلَّا نَهَارًا بَعْدَ الزَّوَالِ) حَتَّى يَوْمَ
يَعُودُ إِلَى مَكَّةَ. فَإِنْ رَمَى لَيْلًا، أَوْ قَبْلَ الزَّوَالِ: لَمْ يُجْزِئْهُ؛ لِحَدِيثِ
جَابِرٍ: رَأَيْتُ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ يَرْمِي الْجَمْرَةَ ضُحَى يَوْمِ النَّحْرِ، وَرَمَى
بَعْدَ ذَلِكَ بَعْدَ زَوَالِ الشَّمْسِ^[٢]. وَقَدْ قَالَ: «خُذُوا عَنِّي
مَنَاسِكَكُمْ»^[٣]. وَقَالَ ابْنُ عُمرَ: كُنَّا نَتَحَيَّنُ إِذَا زَالَتِ الشَّمْسُ، رَمَيْنَا.

[١] أخرجه البخاري (١٦٩١)، ومسلم (١٣٠٨)، واللفظ له، وعند البخاري بلفظ آخر، ولم أجده عنده باللفظ المذكور، ولم يرقم له المزي في «تحفة الأشراف» (٨٠٢٤).

[٢] أخرجه مسلم (٣١٤/١٢٩٩).

[٣] تقدم تخريجه (ص ١١٧).

(وَسُنَّ): رَمِيَهُ (قَبْلَ الصَّلَاةِ) أَي: صَلَاةِ الظُّهْرِ؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ مَرْفُوعًا: كَانَ يَرْمِي الْجِمَارَ إِذَا زَالَتِ الشَّمْسُ قَدَرًا مَا إِذَا فَرَّغَ مِنْ رَمِيهِ صَلَّى الظُّهْرَ. رواه ابن ماجه^[١].

وَأَنْ يُحَافِظَ عَلَى الصَّلَوَاتِ مَعَ الْإِمَامِ فِي مَسْجِدِ الْخَيْفِ. فَإِنْ كَانَ غَيْرَ مَرْضِيٍّ^(١): صَلَّى بِرُفْقَتِهِ.

(يَدَأُ بـ) الْجَمْرَةِ (الْأُولَى) وَهِيَ (أَبْعَدُهُنَّ مِنْ مَكَّةَ، وَتَلِي مَسْجِدَ الْخَيْفِ، فَيَجْعَلُهَا عَنْ يَسَارِهِ) وَيَرْمِيهَا بِسَبْعِ، (ثُمَّ يَتَقَدَّمُ) عَنْهَا (قَلِيلًا) بَحِثُ لَا يُصِيبُهُ الْحَصَى، (فَيَقِفُ يَدْعُو، وَيُطِيلُ) رَافِعًا يَدَيْهِ. نَصًّا. (ثُمَّ) يَأْتِي الْجَمْرَةَ (الْوُسْطَى، فَيَجْعَلُهَا عَنْ يَمِينِهِ) وَيَرْمِيهَا بِسَبْعِ، (وَيَقِفُ عِنْدَهَا، فَيَدْعُو) رَافِعًا يَدَيْهِ، وَيُطِيلُ. (ثُمَّ) يَأْتِي (جَمْرَةَ الْعَقَبَةِ، وَيَجْعَلُهَا عَنْ يَمِينِهِ، وَيَسْتَبْطِئُ الْوَادِي) وَيَرْمِيهَا بِسَبْعِ، (وَلَا يَقِفُ عِنْدَهَا)؛ لَضِيقِ الْمَكَانِ. (وَيَسْتَقْبِلُ الْقِبْلَةَ فِي) رَمِي الْجَمَرَاتِ (الْكُلِّ)؛ لَخَبَرِ عَائِشَةَ مَرْفُوعًا: فَمَكَثَ بِهَا لَيَالِي أَيَّامِ التَّشْرِيقِ، يَرْمِي الْجَمْرَةَ إِذَا زَالَتِ الشَّمْسُ، كُلَّ جَمْرَةٍ بِسَبْعِ حَصَيَاتٍ، يُكَبِّرُ مَعَ كُلِّ حَصَاةٍ، وَيَقِفُ عِنْدَ الْأُولَى وَالثَّانِيَةِ، وَيَتَضَرَّعُ، وَيَرْمِي الثَّالِثَةَ، وَلَا يَقِفُ عِنْدَهَا. رواه أبو داود^[٢]. وقال ابنُ المنذِرِ: كَانَ عُمَرُ، وَابْنُ مَسْعُودٍ

(١) قوله: (غَيْرَ مَرْضِيٍّ) أَي: الْإِمَامَ. (تقرير).

[١] أخرجه ابن ماجه (٣٠٥٤). وضعفه الألباني.

[٢] أخرجه أبو داود (١٩٧٣). وانظر: «الإرواء» (١٠٨٢)، وصحيح أبي داود (١٧٢٢).

يُقُولَانِ عِنْدَ الرَّمِي: اللَّهُمَّ اجْعَلْهُ حَجًّا مَبْرُورًا، وَذَنْبًا مَغْفُورًا.
 (وَتَرْتِيبُهَا) أَي: الْجَمَرَاتِ كَمَا ذُكِرَ: (شَرْطٌ)؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ
 رَمَاهَا كَذَلِكَ، وَقَالَ: «خُذُوا عَنِّي مَنَاسِكَكُمْ»^[١]. فَلَوْ نَكَّسَ، فَبَدَأَ
 بِغَيْرِ الْأُولَى: لَمْ يُحْتَسَبْ لَهُ إِلَّا بِهَا، وَيُعِيدُ الْأُخْرَيْنِ مُرْتَبَتَيْنِ.
 (كَالْعَدَدِ) أَي: السَّبْعِ حَصَيَاتٍ، فَهُوَ شَرْطٌ لِكُلِّ وَاحِدَةٍ مِنْهَا؛ لِأَنَّهُ
 عَلَيْهِ السَّلَامُ رَمَى كُلًّا مِنْهَا بِسَبْعٍ، كَمَا مَرَّ.
 (فَإِنْ أَخْلَ) الرَّامِي (بِحَصَاةٍ مِنَ الْأُولَى: لَمْ يَصِحَّ رَمِي الثَّانِيَةِ) وَلَا
 الثَّالِثَةِ. وَإِنْ أَخْلَ بِحَصَاةٍ مِنَ الثَّانِيَةِ: لَمْ يَصِحَّ رَمِي الثَّالِثَةِ؛ لِإِخْلَالِهِ
 بِالتَّرْتِيبِ.

(فَإِنْ) تَرَكَ حَصَاةً فَأَكْثَرَ، وَ(جَهَلَ مِنْ أَيِّهَا) أَي: الْجِمَارِ،
 (تُرِكَتِ) الْحَصَاةُ: (بَنَى عَلَى الْيَقِينِ) فَيَجْعَلُهَا مِنَ الْأُولَى، فَيَتِمُّهَا^(١)
 ثُمَّ يَرْمِي الْأُخْرَيْنِ مُرْتَبًا؛ لِتَبَرُّأِ ذِمَّتِهِ بَيِّقِينَ. وَكَذَا: إِنْ جَهَلَ أَمِنْ الثَّانِيَةِ
 أَوْ الثَّالِثَةِ؟ فَيَجْعَلُهَا مِنَ الثَّانِيَةِ.

(وَإِنْ أَخَّرَ رَمِي يَوْمٍ - وَلَوْ) كَانَ الْمُؤَخَّرُ رَمِيهِ (يَوْمَ النَّحْرِ - إِلَى

(١) يُؤْخَذُ مِنْ قَوْلِهِ: (فَيَتِمُّهَا): أَنَّهُ يَرْمِيهَا بِالْمَتْرُوكِ مِنْهَا فَقَطْ، وَلَا يَلْزِمُهُ
 إِعَادَتُهَا وَاسْتِثْنَاؤُهَا.

وَمِنْهُ يُعْلَمُ: أَنَّ الْمَوْلَاةَ لَيْسَتْ شَرْطًا، وَإِلَّا لَزِمَهُ الْإِسْتِثْنَاءُ لَطُولِ
 الزَّمَنِ. (م خ).

غَدِهِ، أَوْ أَكْثَرَ): أَجْزَأُ أَدَاءً.

(أَوْ) أَخَّرَ الرَّمِيَّ (الْكُلَّ إِلَى آخِرِ أَيَّامِ التَّشْرِيقِ) وَرَمَاهَا بَعْدَ الزَّوَالِ: (أَجْزَأً) رَمِيَهُ (أَدَاءً)؛ لِأَنَّ أَيَّامَ التَّشْرِيقِ كُلُّهَا وَقْتُ لِلرَّمِيِّ، فَإِذَا أَخَّرَهُ عَنْ أَوَّلِ وَقْتِهِ إِلَى آخِرِهِ: أَجْزَأُهُ، كَتَأَخِيرِ وَقُوفٍ بِعَرَفَةَ إِلَى آخِرِ وَقْتِهِ. (وَيَجِبُ تَرْتِيبُهُ) أَي: الرَّمِيَّ، (بِالنِّيَّةِ) كَمَجْمُوعَتَيْنِ، وَفَوَائِتِ الصَّلَوَاتِ. فَإِذَا أَخَّرَ الْكُلَّ مَثَلًا: بَدَأَ بِجَمْرَةِ الْعَقَبَةِ، فَتَوَى رَمِيَهَا لِيَوْمِ النَّحْرِ، ثُمَّ يَأْتِي الْأَوَّلَى، ثُمَّ الْوُسْطَى، ثُمَّ الْعَقَبَةَ؛ نَاوِيًا عَنْ أَوَّلِ يَوْمٍ مِنْ أَيَّامِ التَّشْرِيقِ. ثُمَّ يَعُودُ فَيَبْدَأُ مِنَ الْأَوَّلَى حَتَّى يَأْتِيَ عَلَى الْأَخِيرَةِ؛ نَاوِيًا عَنِ الثَّانِي. وَهَكَذَا عَنِ الثَّالِثِ.

(وَفِي تَأْخِيرِهِ) أَي: الرَّمِيَّ (عَنْهَا) أَي: أَيَّامِ التَّشْرِيقِ كُلِّهَا: (دَمٌ^(١))؛ لِفَوَاتِ وَقْتِ الرَّمِيِّ، فَيَسْتَقِرُّ الْفِدَاءُ؛ لِقَوْلِ ابْنِ عَبَّاسٍ: مَنْ تَرَكَ نُسُكًا، أَوْ نَسِيَهُ؛ فَإِنَّهُ يُهْرِيقُ دَمًا.

(كَتَرَكَ مَبِيتَ لَيْلَةٍ) غَيْرِ الثَّالِثَةِ لِمَنْ تَعَجَّلَ (بِمَنَى) فَيَجِبُ بِهِ دَمٌ، كَمَا تَقَدَّمَ. وَكَذَا: لَوْ تَرَكَ الْمَبِيتَ لَيَالِيَهَا كُلَّهَا. وَلَعَلَّ الْمُرَادَ: لَا يَجِبُ اسْتِيعَابُ اللَّيْلَةِ بِالْمَبِيتِ، بَلْ: كَمْزُدْلِفَةٍ، عَلَى مَا سَبَقَ.

(١) قوله: (وَفِي تَأْخِيرِهِ عَنْهَا دَمٌ) أَي: وَلَا يَأْتِي بِهِ إِذَا. (ح ع)^[١].

(وفي تركِ حصاةٍ) وإحدى: (ما في) إزالة (شعرة)؛ طعامٌ مسكين. (وفي) تركِ (حصاتين^(١)): (ما في) إزالة (شعرتين) مثلاً ذلك. وهذا إنما يتصور في آخرِ جَمرةٍ من آخرِ يومٍ، وإلا لم يصح رمي ما بعدها. وفي أكثر من حصاتين: دم.

ومن له عُذرٌ من نحو مرضٍ وحبسٍ: جاز أن يستتیب من يرمي عنه^(٢)، والأولى أن يشهده إن قدر.

وإن أُغمي على المُستتیب: لم تبطل النيابة، فله الرمي عنه، كما لو استنابته في الحج ثم أُغمي عليه.

(ولامبيت) بمنى (على سقاة، ورعاة)؛ لحديث ابن عمر: أن العباس استأذن النبي ﷺ أن يبيت بمكة ليالي منى، من أجل سقايته؟ فأذن له. متفق عليه^(١)، ولحديث مالك^(٢): رخص رسول الله ﷺ لرعاة

(١) وعن أحمد رواية: يُجزئه خمس. وفي رواية أخرى ست. قال في «المغني» ومن تبعه: والأولى: أن لا ينقص من سبع، فإن نقص حصاة أو حصاتين، فلا بأس، ولا ينقص أكثر من ذلك. نص عليه. (خطه)^(٣).
(٢) قوله: (من يرمي عنه) هذا فيما إذا كان فَرْضًا، وأما إن كان نَفْلًا جاز أن يستتیب، ولو لغير عُذر.

[١] تقدم تخريجه (ص ١٥٣).

[٢] «الموطأ» (٤٠٨/١) من حديث عاصم بن عدي. وصححه الألباني في «الإرواء» (١٠٨٠).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

الإبل في البيئوتة: أن يزموها يوم النحر، ثم يجمعوها رمي يؤمّن بعد يوم النحر؛ يرمونه في أحدهما. قال مالك: ظننت أنه قال: في أول يوم منهما، ثم يرمون يوم النحر. رواه الترمذي^[١]، وقال: حسن صحيح. والمريض، ومن له مال يخاف عليه^(١)، ونحوه: كغيره^(٢).

(١) قوله: (والمريض، ومن له مال يخاف عليه، كغيره) قال في «الإنصاف»^[٢]: هذا المذهب، وعليه الأصحاب.

ثم قال: وقيل: أهل الأعدار من غير الرعاء؛ كالمرضى، ومن له مال يخاف ضياعه، ونحوهم، حكمهم حكم الرعاء، في ترك البيئوتة. جزم به المصنّف، والشارح. قال في «الفصول»: وكذا خوف فوات ماله، وموت مريض.

ثم قال: قلت: هذا والذي قبله هو الصواب.

قال الشارح: وأهل الأعدار، كالمرضى، ومن خاف ضياع ماله، ونحوهم، كالرعاء؛ لأن الرخصة لهؤلاء تنبيه على غيرهم. (خطه)^[٣].

(٢) قوله: (كغيره) وقيل: أهل الأعدار، كالمرضى، ومن له مال يخاف ضياعه، حكمهم حكم الرعاء في ترك البيئوتة، جزم به المصنّف، والشارح، وابن رزين. (ح م ص)^[٤].

[١] أخرجه الترمذي (٩٥٥).

[٢] «الإنصاف» (٢٥٠/٩).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

[٤] «إرشاد أولي النهى» ص (٥٥٧).

(فَإِنْ غَرَبَتْ) الشَّمْسُ (وَهُمْ) أَي: الشَّقَاةُ والرُّعَاةُ^(١)، (بِهَا) أَي: مِنْى: (لَزِمَ الرُّعَاةَ فَقَطْ) أَي: دُونَ الشَّقَاةِ، (الْمَبِيتُ)^(٢)؛ لَقَوَاتٍ وَقَتِ الرِّعَى بِالْغُرُوبِ، بِخِلَافِ السَّقَى.

(وَيَخْطُبُ الْإِمَامُ) أَوْ نَائِبُهُ (ثَانِي أَيَّامِ التَّشْرِيقِ خُطْبَةً، يُعَلِّمُهُمْ) فِيهَا (حُكْمَ التَّعْجِيلِ وَالتَّأْخِيرِ، وَ) حُكْمَ (تَوْدِيعِهِمْ)؛ لِحَدِيثِ أَبِي دَاوُدَ^[١]، عَنْ رَجُلَيْنِ مِنْ بَنِي بَكْرٍ، قَالَا: رَأَيْنَا رَسُولَ اللَّهِ ﷺ يَخْطُبُ بَيْنَ أَوَاسِطِ أَيَّامِ التَّشْرِيقِ، وَنَحْنُ عِنْدَ رَاحِلَتِهِ. وَلِحَاجَةِ النَّاسِ إِلَى أَحْكَامِ الْمَذْكُورَاتِ.

(وَلِغَيْرِ الْإِمَامِ الْمُقِيمِ لِلْمَنَاسِكِ: التَّعْجِيلُ فِيهِ) أَي: ثَانِي أَيَّامِ التَّشْرِيقِ بَعْدَ الزَّوَالِ وَالرَّمْيِ، وَقَبْلَ الْغُرُوبِ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَمَنْ تَعَجَّلَ فِي يَوْمَيْنِ فَلَا إِثْمَ عَلَيْهِ وَمَنْ تَأَخَّرَ فَلَا إِثْمَ عَلَيْهِ﴾ [البقرة: ٢٠٣]، وَلِحَدِيثِ رَوَاهُ أَبُو دَاوُدَ، وَابْنُ مَاجَهَ^[٢]: «أَيَّامُ مِنْى ثَلَاثَةٌ»، وَذَكَرَ الْآيَةَ.

(١) الرُّعَاةُ، بَضَمُّ الرَّاءِ. فَإِنْ حُذِفَتِ الْهَاءُ كُسِرَتِ الرَّاءُ. (خطه)^[٣].

(٢) قوله: (الْمَبِيتُ) لُزُومُ الْمَبِيتِ لِلرَّعَاءِ إِذَا غَرَبَتِ الشَّمْسُ، هَلْ هُوَ مُطْلَقًا، أَوْ بِشَرَطِ أَنْ لَا تَكُونَ إِبْلُهُمْ فِي الْمَرَعَى، فَإِنْ كَانَتْ فِيهِ كَانَ لَهُمُ الْخُرُوجُ مِنْ مِنْى بَعْدَ الْغُرُوبِ إِلَيْهَا؟.

[١] أخرجه أبو داود (١٩٥٢). وصححه الألباني في «صحيح أبي داود» (١٧٠٦).

[٢] تقدم تخريجه (٢/٢٦٣، ٣/٥٨٩).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

وأهل مكة وغيرهم فيه سواء.

(فإن غربت) الشمس (وهو) أي: مُريدُ التَّعَجُّلِ، (بها) أي: مِنِّي: (لَزِمَهُ الْمَبِيتُ، وَالرَّمْيُ مِنَ الْغَدِ) بعدَ الزَّوَالِ. قال ابنُ المنذِرِ: ثَبَتَ أَنَّ عُمَرَ قَالَ: مَنْ أَدْرَكَهُ الْمَسَاءُ فِي الْيَوْمِ الثَّانِي، فَلْيَقِمِ إِلَى الْغَدِ حَتَّى يَنْفِرَ مَعَ النَّاسِ. وَلَئِنَّهُ بَعْدَ إِدْرَاكِهِ اللَّيْلِ، لَمْ يَتَعَجَّلْ فِي يَوْمَيْنِ. (وَيَسْقُطُ رَمْيُ الْيَوْمِ الثَّالِثِ عَنْ مُتَعَجِّلٍ) نَصًّا؛ لظَاهِرِ الْآيَةِ وَالْخَبَرِ. وكذا: مَبِيتُ الثَّالِثَةِ.

(وَيَدْفِنُ) مُتَعَجِّلٌ (حَصَاهُ^(١)) أي: الْيَوْمِ الثَّالِثِ. زَادَ بَعْضُهُمْ: فِي الْمَرَمَى. وَفِي «مَنْسُكِ ابْنِ الزَّاعُونِي»: أَوْ يَرْمِي بِهِنَّ، كَفَعَلِهِ فِي اللَّوَاتِي قَبْلَهُنَّ.

(وَلَا يَضُرُّ رَجُوعُهُ) إِلَى مِنِّي بَعْدُ؛ لِحُصُولِ الرُّخْصَةِ.

وظَاهِرُ كَلَامِهِ: أَنَّ التَّحْصِيبَ لَيْسَ بِسُنَّةٍ^(٢)؛ بَأَنَّ يَأْتِي مَنْ نَفَرَ إِلَى

لَمْ أَجِدْ فِيهِ نَقْلًا، وَالظَّاهِرُ: أَنَّهُمْ إِنْ خَافُوا عَلَيْهَا جَازَ لَهُمُ الْخُرُوجُ، وَإِلَّا فَلَا. (ابن نصر الله - كافي).

(١) قوله: (وَيَدْفِنُ حَصَاهُ) قَالَ فِي «الْغَايَةِ»^[١]: وَيَتَّجُهُ: نَدَبٌ.

وَالشَّافِعِيُّ قَالُوا: لَا أَصْلَ لَذَلِكَ، بَلْ يَطْرَحُهُ، أَوْ يَعْطِيهِ لِمَنْ لَمْ يَرْمِ. (خطه)^[٢].

(٢) قوله: (لَيْسَ بِسُنَّةٍ) وَفِي «الْإِقْنَاعِ» وَغَيْرِهِ: أَنَّهُ سُنَّةٌ.

[١] «غاية المنتهى» (٤٣١/١).

[٢] التعليق ليس في الأصل.

المُحَصَّب - وهو: الأبطح، ما بينَ الجبلينِ إلى المَقْبَرَةِ - فيُصَلِّي بهِ
الظُّهْرَ والعَصْرَ والمَغْرِبَ والعِشَاءَ، ثُمَّ يَهْجَعُ يَسِيرًا، ثُمَّ يَدْخُلُ مَكَّةَ.
وكانَ ابنُ عباسٍ وعائِشَةُ، لا يَرَيَانِ ذَلِكَ سُنَّةً. وكانَ ابنُ عمرَ يراهُ
سُنَّةً. قالَ ابنُ عمرَ: كانَ رسولُ الله ﷺ، وأبو بكرٍ، وعُمَرُ، وعُثْمَانُ،
يَنْزِلُونَ الأَبْطَحَ^[١]. قالَ الترمذِيُّ: حسنٌ غريبٌ.
وقالت عائِشَةُ: إِنَّمَا نَزَلَهُ لِيَكُونَ أَسْمَحَ بِخُرُوجِهِ إِذَا خَرَجَ. مُتَّفَقٌ
عليه^[٢].

(فَإِذَا أَتَى مَكَّةَ^(١)) مُتَعَجِّلٌ، أَوْ غَيْرُهُ، وَأَرَادَ خُرُوجًا لِبَلَدِهِ، أَوْ
غَيْرِهِ: (لَمْ يَخْرُجْ حَتَّى يُودَّعَ الْبَيْتَ بِالطَّوَافِ)؛ لِلخَبَرِ^[٣]. فَإِنْ أَرَادَ

(١) قوله: (فَإِذَا أَتَى مَكَّةَ) فَهِيَ مِنْهُ: أَنَّهُ لَوْ سَافَرَ إِلَى بَلَدِهِ مِنْ مَنَى وَلَمْ يَأْتِ
مَكَّةَ، لَا وَدَاعَ عَلَيْهِ، وَصَرَّحَ بِهِ فِي «الإِقْنَاعِ» عَنِ الشَّيْخِ نَقِيِّ الدِّينِ فِي
مَوْضِعٍ. (ح ع)^[٤].

قالَ ابنُ نَصْرِ اللهِ فِي «حَوَاشِي الكَافِي»: وَظَاهِرُ كَلَامِ الأَصْحَابِ:
لُزُومُ دُخُولِ مَكَّةَ بَعْدَ أَيَّامِ مَنَى لِكُلِّ حَاجٍّ، وَلَوْ لَمْ يَكُنْ طَرِيقُ بَلَدِهِ
عَلَيْهَا؛ لَوْجُوبِ طَوَافِ الْوَدَاعِ عَلَيْهِ، وَلَمْ يُصَرِّحُوا بِهِ.
وَقَالَ أَيْضًا: وَقَوَاهُ كَلَامُ الأَصْحَابِ أَنَّ أَوَّلَ وَقْتِ طَوَافِ الْوَدَاعِ بَعْدَ

[١] أخرجه مسلم (٣٣٧/١٣١٠)، والترمذي (٩٢١). وليس عند مسلم ذكر عثمان.

[٢] أخرجه البخاري (١٧٦٥)، ومسلم (٣٣٩/١٣١١).

[٣] الآتي.

[٤] «حاشية عثمان» (١٦٩/٢).

الْمُقَامَ بِمَكَّةَ: فَلَا وَدَاعَ عَلَيْهِ، سَوَاءٌ نَوَى الْإِقَامَةَ قَبْلَ التَّفَرُّقِ أَوْ بَعْدَهُ، (إِذَا فَرَغَ مِنْ جَمِيعِ أُمُورِهِ)؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ: أُمِرَ النَّاسُ أَنْ يَكُونَ آخِرُ عَهْدِهِمْ بِالْبَيْتِ، إِلَّا أَنَّهُ خُفِّفَ عَنِ الْمَرْأَةِ الْحَائِضِ. مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١]. وَسُمِّيَ طَوَافُ الْوَدَاعِ؛ لِأَنَّهُ لِيَتَوَدَّعَ الْبَيْتُ، وَطَوَافُ الصَّدْرِ؛ لِأَنَّهُ عِنْدَ صُدُورِ النَّاسِ مِنْ مَكَّةَ.

(وَسُنَّ بَعْدَهُ) أَي: طَوَافِ الْوَدَاعِ: (تَقْبِيلُ الْحَجَرِ) الْأَسْوَدِ، (وَرَكْعَتَانِ)، كَغَيْرِهِ.

(فَإِنْ وَدَّعَ، ثُمَّ اشْتَغَلَ بِ) شَيْءٍ (غَيْرِ شَدِّ رَحْلِ) نَصًّا، (وَنَحْوِهِ) كَقَضَاءِ حَاجَةٍ فِي طَرِيقِهِ، أَوْ شِرَاءِ زَادٍ، أَوْ شَيْءٍ لِنَفْسِهِ، (أَوْ أَقَامَ)

أَيَّامٍ مِنْى، فَلَوْ وَدَّعَ قَبْلَهَا لَمْ يُجْزِئْهُ. وَلَمْ أَجِدْ بِهِ تَصْرِيحًا، وَيُؤْخَذُ ذَلِكَ مِنْ قَوْلِهِمْ: مَنْ تَرَكَ طَوَافَ الزِّيَارَةِ، فطَافَهُ عِنْدَ الْخُرُوجِ، وَلَمْ يَقُولُوا: مَنْ اكْتَفَى بِطَوَافِ الزِّيَارَةِ يَوْمَ النَّحْرِ عَنْ طَوَافِ الْوَدَاعِ، وَلَمْ يُعَدِّ إِلَى مَكَّةَ.

قَالَ فِي «الْإِقْنَاعِ»^[٢]: قَالَ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ: وَطَوَافُ الْوَدَاعِ لَيْسَ مِنَ الْحَجِّ، وَإِنَّمَا هُوَ لِكُلِّ مَنْ أَرَادَ الْخُرُوجَ مِنْ مَكَّةَ. انْتَهَى. وَقَالَ قَبْلَ ذَلِكَ: فَإِذَا أَرَادَ الْخُرُوجَ لَمْ يَخْرُجْ حَتَّى يُودَّعَ الْبَيْتَ بِالطَّوَافِ إِذَا فَرَغَ مِنْ جَمِيعِ أُمُورِهِ، إِنْ لَمْ يُقَمِّ بِمَكَّةَ أَوْ حَرَمِهَا. (خَطَهُ).

[١] أخرجه البخاري (١٧٥٥)، ومسلم (١٣٢٨/٣٨٠).

[٢] «الْإِقْنَاعُ» (٣٥/٢)، والنقل عنه إلى نهاية التعليق ليس في الأصل.

بَعْدَهُ: (أَعَادَهُ) أَي: طَوَّافَ الْوَدَاعِ؛ لِأَنَّهُ إِنَّمَا يَكُونُ عِنْدَ خُرُوجِهِ؛ لِيَكُونَ آخِرَ عَهْدِهِ بِالْبَيْتِ.

وَعَلِمَ مِنْهُ: أَنَّهُ لَا يَضُرُّ اسْتِغَالُهُ بِنَحْوِ شَدِّ رَحْلِ.

(وَمَنْ أَخَّرَ طَوَّافَ الزِّيَارَةِ - وَنَصُّهُ: أَوْ الْقُدُومَ - فَطَافَهُ عِنْدَ الْخُرُوجِ: أَجْزَأَهُ) عَنِ طَوَّافِ الْوَدَاعِ؛ لِأَنَّ الْمَأْمُورَ أَنْ يَكُونَ آخِرَ عَهْدِهِ بِالْبَيْتِ، وَقَدْ فَعَلَ، وَلِأَنَّهُمَا عِبَادَتَانِ مِنْ جِنْسٍ، فَأَجْزَأَتْ إِحْدَاهُمَا عَنِ الْأُخْرَى، كَغُسْلِ الْجَنَابَةِ عَنِ غُسْلِ الْجُمُعَةِ، وَعَكْسِيهِ.

وإن نَوَى بطَوَّافِهِ الْوَدَاعَ: لَمْ يُجْزِئْهُ^(١) عَنِ الزِّيَارَةِ؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَنْوِهِ، وَفِي الْحَدِيثِ: «وَأِنَّمَا لِكُلِّ امْرِئٍ مَا نَوَى»^[١].

(فَإِنْ خَرَجَ قَبْلَ الْوَدَاعِ: رَجَعَ) إِلَيْهِ وَجُوبًا، بَلَا إِحْرَامٍ، إِنْ لَمْ يَتَعُدَّ عَنِ مَكَّةَ؛ لِأَنَّهُ لِإِتْمَامِ نُسُكٍ مَأْمُورٍ بِهِ، كَمَا لَوْ رَجَعَ لِطَوَّافِ الزِّيَارَةِ. (وَيُحْرِمُ بِعُمْرَةٍ إِنْ بَعْدَ) عَنِ مَكَّةَ، ثُمَّ يَطُوفُ، وَيَسْعَى، وَيَحْلِقُ أَوْ يَقْصِّرُ، ثُمَّ يُودِّعُ عِنْدَ خُرُوجِهِ.

(فَإِنْ شَقَّ) رُجُوعُ مَنْ بَعْدَ، وَلَمْ يَبْلُغِ الْمَسَافَةَ: فَعَلَيْهِ دَمٌ، (أَوْ بَعْدَ) عَنْهَا (مَسَافَةَ قَصْرِ) فَأَكْثَرُ: (فَعَلَيْهِ دَمٌ) بَلَا رُجُوعٍ؛ دَفْعًا لِلْحَرْجِ. سَوَاءٌ

(١) وهل يُجْزِئُهُ عَنِ الْقُدُومِ؟ وَاَنْظُرْ لَوْ نَوَاهُ لَهُمَا. (ح ع)^[٢].

[١] تقدم تخريجه (٢١٦/١).

[٢] «حاشية عثمان» (١٦٩/٢).

تَرَكَهُ عَمْدًا أَوْ خَطَأً، لِعُذْرٍ أَوْ غَيْرِهِ، غَيْرَ الْحَيْضِ، كَسَائِرِ واجِبَاتِ الْحَجِّ. فَإِنْ رَجَعَ لِلْوَدَاعِ مَنْ بَعْدَ مَسَافَةِ الْقَصْرِ: لَمْ يَسْقُطْ دَمُهُ؛ لِأَنَّهُ اسْتَقَرَّ عَلَيْهِ، بِخِلَافِ الْقَرِيبِ. سَوَاءٌ كَانَ لَهُ عُذْرٌ يُسْقِطُ الرَّجُوعَ أَوْ لَا؛ إِذْ لَمْ يَسْتَقِرَّ عَلَيْهِ.

(وَلَا وَدَاعَ عَلَى حَائِضٍ)؛ لِلْخَبَرِ^[١]، (و) لَا عَلَى (نُفْسَاءٍ)؛ لِأَنَّ حُكْمَهُ حُكْمُ الْحَيْضِ فِيمَا يَمْنَعُهُ، وَغَيْرِهِ.

(إِلَّا أَنْ تَطْهَرَ) الْحَائِضُ أَوْ النُّفْسَاءُ (قَبْلَ مُفَارَقَةِ الْبَنِيَانِ) أَيِ: بُيَآنِ مَكَّةَ، فَيَلْزِمُهَا الْعَوْدُ؛ لِأَنَّهَا فِي حُكْمِ الْمُقِيمِ، بِدَلِيلِ أَنَّهَا لَا تَسْتَبِيحُ الرَّخْصَ قَبْلَ الْمُفَارَقَةِ. فَإِنْ لَمْ تَعُدْ لِعُذْرٍ أَوْ غَيْرِهِ: فَعَلَيْهَا دَمٌ.

(ثُمَّ) بَعْدَ وَدَاعِهِ: (يَقِفُ فِي الْمُلتَزِمِ) وَهُوَ أَرْبَعَةُ أَذْرُعٍ، (بَيْنَ الرُّكْنِ) الَّذِي بِهِ الْحَجَرُ الْأَسْوَدُ (وَالْبَابِ) أَيِ: بَابِ الْكَعْبَةِ، (مُلْصِقًا بِهِ) أَيِ: الْمُلتَزِمِ، (جَمِيعُهُ) أَيِ: بَدَنُهُ؛ بِأَنْ يُلْصِقَ بِهِ وَجْهَهُ، وَصَدْرَهُ، وَذِرَاعِيَهُ، وَكَفَيْهِ مَبْسُوطَتَيْنِ؛ لِحَدِيثِ عَمْرِو بْنِ شُعَيْبٍ، عَنْ أَبِيهِ، قَالَ: طُفْتُ مَعَ عَبْدِ اللَّهِ، فَلَمَّا جَاءَ دُبُرَ الْكَعْبَةِ قُلْتُ: أَلَا تَتَعَوَّدُ؟ قَالَ: نَعُوذُ بِاللَّهِ مِنَ النَّارِ، ثُمَّ مَضَى حَتَّى اسْتَلَمَ الْحَجَرَ، فَقَامَ بَيْنَ الرُّكْنِ وَالْبَابِ، فَوَضَعَ صَدْرَهُ وَذِرَاعِيَهُ وَكَفَيْهِ، وَبَسَطَهُمَا بَسْطًا، وَقَالَ: هَكَذَا رَأَيْتُ

النبي ﷺ يَفْعَلُ. رواه أبو داود^[١].

(ويقول) على هذه الحال: (اللَّهُمَّ هَذَا بَيْتُكَ، وأنا عَبْدُكَ وابنُ عَبْدِكَ وابنُ أُمِّتِكَ، حَمَلْتَنِي على ما سَخَرْتَ لي مِنْ خَلْقِكَ، وَسَيَّرْتَنِي في بلادِكَ، حَتَّى بَلَغْتَنِي بِنِعْمَتِكَ إِلَى بَيْتِكَ، وَأَعْنَتَنِي على أَدَاءِ نُسُكِي، فَإِنْ كُنْتَ رَضِيتَ عَنِّي، فَازِدْ عَنِّي رِضًا، وَإِلَّا فَمَنْ الْآنَ) بِضَمِّ الميمِ وتشديدِ التَّوْنِ، فَعَلُ أَمْرٍ مِنْ مَنْ يَمُنُّ، لِلدُّعَاءِ. ويجوزُ كَسْرُ الميمِ على أَنَّهَا حَرْفُ جَرٍّ لَا بَيْدَاءٍ الْغَايَةِ. وَالْآنَ: الْوَقْتُ، (قَبْلَ أَنْ تَنْتَأَى): تَبْعُدَ (عن بَيْتِكَ دَارِي، وَهَذَا أَوَّانُ انْصِرَافِي) أَي: زَمَنُهُ (إِنْ أَذِنْتَ لي، غَيْرَ مُسْتَبْدِلٍ بِكَ وَلَا بِبَيْتِكَ، وَلَا رَاغِبٍ عَنْكَ وَلَا عن بَيْتِكَ. اللَّهُمَّ فَأُصْحِبْنِي) بِقَطْعِ الْهَمْزَةِ (العَافِيَةَ في بَدَنِي، وَالصَّحَّةَ في جِسْمِي، وَالْعِصْمَةَ) أَي: الْمَنْعَ مِنَ الْمَعَاصِي، (في دِينِي، وَأَحْسِنْ) بِقَطْعِ الْهَمْزَةِ (مُنْقَلَبِي، وَارْزُقْنِي طَاعَتَكَ مَا أَبْقَيْتَنِي، وَاجْمَعْ لي بَيْنَ خَيْرِي الدُّنْيَا وَالْآخِرَةِ، إِنَّكَ على كُلِّ شَيْءٍ قَدِيرٌ. وَيَدْعُو) بَعْدَ ذَلِكَ (بِمَا أَحَبَّ، وَيُصَلِّي على النَّبِيِّ ﷺ).

(وَيَأْتِي الْحَظِيمَ^(١) أَيْضًا) نَصًّا، (وَهُوَ تَحْتَ الْمِيزَابِ) فَيَدْعُو.

(ثُمَّ يَشْرَبُ مِنْ مَاءِ زَمَزَمَ) قَالَهُ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ.

(١) وهو موضعُ هناك في الْحِجْرِ. (خطه)^[٢].

[١] أخرجه أبو داود (١٨٩٩). وحسنه الألباني في «الصحيحة» (٢١٣٨).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

(وَيَسْتَلِمُ الْحَجَرَ) الْأَسْوَدَ (وَيُقَبِّلُهُ) ثُمَّ يَخْرُجُ.

قال أحمدُ: فإذا وَلَّى لا يَقِفُ، ولا يَلْتَفِتُ، فإذا التَّفَتَ، رَجَعَ فَوَدَّعَ. أي: اسْتِحْبَابًا؛ إذ لا دَلِيلَ لِإِجَابِهِ، بل قال مُجَاهِدٌ: إذا كَدَّتْ تَخْرُجُ مِنْ بَابِ الْمَسْجِدِ، فَالْتَفَتَ، ثُمَّ انْظُرْ إِلَى الْكَعْبَةِ، ثُمَّ قُلْ: اللَّهُمَّ لَا تَجْعَلْهُ آخِرَ الْعَهْدِ.

وَرَوَى حَنْبَلٌ، عَنِ الْمُهَاجِرِ قَالَ: قُلْتُ لِجَابِرِ بْنِ عَبْدِ اللَّهِ: الرَّجُلُ يَطُوفُ بِالْبَيْتِ وَيُصَلِّي، فَإِذَا انْصَرَفَ خَرَجَ، ثُمَّ اسْتَقْبَلَ الْقِبْلَةَ فَقَامَ؟. فقال جابرٌ: ما كُنْتُ أَحْسَبُ يَصْنَعُ هَذَا إِلَّا الْيَهُودُ وَالنَّصَارَى. قال أبو عبد الله: أكره ذلك.

ولا يُسْتَحَبُّ لَهُ الْمَشْيُ قَهْقَرَى بَعْدَ وَدَاعِهِ. قال الشيخُ تقي الدين: هذا بِدْعَةٌ مَكْرُوهَةٌ.

(وَتَدْعُو حَائِضٌ وَنَفْسَاءٌ مِنْ بَابِ الْمَسْجِدِ) نَذْبًا.

(وَسُنَّ دُخُولُهُ الْبَيْتِ) أي: الْكَعْبَةِ، (بِلا خُفٍّ، وَ) بِلا (نَعْلٍ، وَ) بِلا (سِلَاحٍ) نَصًّا. فَيُكَبِّرُ فِي نَوَاحِيهِ، وَيُصَلِّي فِيهِ رَكَعَتَيْنِ، وَيَدْعُو. وَالنَّظَرُ إِلَيْهِ عِبَادَةٌ. نَصًّا. قال ابنُ عمرَ: دَخَلَ النَّبِيُّ ﷺ، وَبِلَالٌ، وَأُسَامَةُ بْنُ زَيْدٍ، فَقُلْتُ لِبِلَالٍ: هَلْ صَلَّى فِيهِ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ؟ قال: نَعَمْ. قُلْتُ: أَيْنَ؟ قال: بَيْنَ الْعُمُودَيْنِ، تِلْقَاءَ وَجْهِهِ. قال: وَنَسِيتُ أَنْ

أَسْأَلُهُ كَمْ صَلَّى؟ متفقٌ عليه^[١].

وتقدّم في «استقبال القبلة»^(١) الجمعُ بينَهُ وبينَ قولِ أسامة: لم يُصَلِّ فيه.

وإن لم يدخل البيت: فلا بأس؛ لحديث عائشة مرفوعاً: خرج من عندها وهو مسرور، ثم رجع وهو كئيب، فقال: إني دخلت الكعبة، ولو استقبلت من أمري ما استدبرت ما دخلتها، إني أخاف أن أكون قد شققت على أمتي^[٢].

(و) يُستحبُّ له: (زيارة قبر النبي ﷺ، وقبر صاحبه رضي الله تعالى عنهما)^(٢)؛ لحديث الدارقطني^[٣]، عن ابن عمر مرفوعاً: «من

(١) تقدّم هناك وجه الجمع، وهو: أنّه دخلها مرّتين، صلى في الأولى ولم يُصَلِّ في الثانية. (خطه)^[٤].

(٢) قوله: (وزيارة قبر النبي ﷺ وصاحبه) فيه حديث ضعيفٌ باتّفاق أهل العلم. قاله الشيخ تقي الدين.

بل قال: جميع الأحاديث المروية في زيارة قبر النبي ﷺ ضعيفةٌ، بل موضوعةٌ باتّفاق أهل العلم. (خطه)^[٥].

[١] أخرجه البخاري (٤٤٠٠)، ومسلم (١٣٢٩/٣٨٩).

[٢] أخرجه أبو داود (٢٠٢٩)، والترمذي (٨٧٣)، وابن ماجه (٣٠٦٤). وضعفه الألباني في «الضعيفة» (٣٣٤٦).

[٣] أخرجه الدارقطني (٢٧٨/٢). قال الألباني في «الإرواء» (١١٢٨): منكر.

[٤] التعليق من زيادات (ب).

[٥] التعليق ليس في الأصل.

حَجَّ فزارَ قَبْرِي بَعْدَ وفاتي، فكأنَّما زَارَنِي فِي حَيَاتِي». وفي رواية: «من زَارَ قَبْرِي وَجَبَتْ لَهُ شَفَاعَتِي». وعن أبي هريرة مرفوعاً: «ما مِن أَحَدٍ يُسَلِّمُ عَلَيَّ عِنْدَ قَبْرِي^(١)، إِلَّا رَدَّ اللَّهُ عَلَيَّ رُوحِي حَتَّى أُرَدَّ عَلَيْهِ السَّلَامُ»^[١].

قال أحمد: وإذا حَجَّ الذي لم يَحُجَّ قَطُّ - يعني من غير طريق الشَّام - لا يَأْخُذُ على طريقِ المَدِينَةِ؛ لأنِّي أخافُ أن يَحْدُثَ بِهِ حَدَثٌ.

(١) قوله: (عِنْدَ قَبْرِي) قال الحافظُ محمدُ بنُ عبدِ الهادي في كتابه «الصَّارِمُ المَنَكِي»^[٢]: قد رَوَى الإمامُ أحمدُ حَدِيثَ أَبِي هُرَيْرَةَ هَذَا فِي «مُسْنَدِهِ»، وَلَيْسَ فِيهِ هَذِهِ الزِّيَادَةُ المِضَافَةُ إِلَى رِوَايَتِهِ، فَقَالَ: حَدَّثَنَا عبدُ اللَّهِ بنُ يَزِيدَ، هُوَ أَبُو عبدِ الرَّحْمَنِ المَقْرِيُّ، حَدَّثَنَا حَيَّوَةُ، حَدَّثَنَا أَبُو صَخْرٍ، أن يَزِيدَ بنَ عبدِ اللَّهِ أَخْبَرَهُ عَنْ أَبِي هُرَيْرَةَ، عَنْ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ قَالَ: «ما مِن أَحَدٍ يُسَلِّمُ عَلَيَّ إِلَّا رَدَّ اللَّهُ عِزِّي وَجَلَّ عَلَيَّ رُوحِي، حَتَّى أُرَدَّ عَلَيْهِ السَّلَامُ». هَكَذَا رَوَاهُ بِهَذَا اللَّفْظِ، وَلَيْسَ فِيهِ: «عِنْدَ قَبْرِي».

وما أُضِيفَ إِلَيْهِ مِنْ هَذِهِ الزِّيَادَةِ، فَهُوَ عَلَى سَبِيلِ التَّفْسِيرِ مِنْهُ؛ لِأَنَّهُ مَذْكُورٌ فِي رِوَايَتِهِ. انتهى^[٣].

[١] أخرجه أحمد (٤٧٧/١٦) (١٠٨١٥)، وأبو داود (٢٠٤١)، وليس فيه: «عند قبري». والحديث حسنه الألباني في «الصحيحة» (٢٢٦٦) بدون ذكر: «عند قبري».

[٢] «الصَّارِمُ المَنَكِي» ص (١٨٩).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

فَيَنْبَغِي أَنْ يَقْصِدَ مَكَّةَ مِنْ أَقْصَرِ الطُّرُقِ، وَلَا يَتَشَاغَلَ بغيره. وَإِنْ كَانَ تَطَوُّعًا: بَدَأَ بِالْمَدِينَةِ.

وَإِذَا دَخَلَ الْمَسْجِدَ: قَالَ مَا وَرَدَ. وَتَقَدَّمَ. وَصَلَّى تَحِيَّتَهُ. ثُمَّ يَسْتَقْبِلُ وَسَطَ الْقَبْرِ، (فَيُسَلِّمُ عَلَيْهِ) ﷺ (مُسْتَقْبِلًا لَهُ) مُؤَلِّيًا ظَهْرَهُ الْقِبْلَةَ، فيَقُولُ: السَّلَامُ عَلَيْكَ يَا رَسُولَ اللَّهِ. كَانَ ابْنُ عُمَرَ لَا يَزِيدُ عَلَى ذَلِكَ. وَإِنْ زَادَ: فَحَسَنٌ.

ثُمَّ يَتَقَدَّمُ قَلِيلًا، فَيُسَلِّمُ عَلَى أَبِي بَكْرٍ. ثُمَّ يَتَقَدَّمُ قَلِيلًا، فَيُسَلِّمُ عَلَى عُمَرَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُمَا.

ثُمَّ يَسْتَقْبِلُ الْقِبْلَةَ، وَيَجْعَلُ الْحُجْرَةَ عَنْ يَسَارِهِ، وَيَدْعُو لِنَفْسِهِ وَوَالِدَيْهِ وَإِخْوَانِهِ وَالْمُسْلِمِينَ بِمَا أَحَبَّ.

(وَيَحْرُمُ الطَّوَافُ بِهَا) أَيِ: الْحُجْرَةِ النَّبَوِيَّةِ، بَلْ بِغَيْرِ الْبَيْتِ الْعَتِيقِ اتِّفَاقًا، قَالَ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ.

(وَيُكْرَهُ التَّمَسُّحُ) بِالْحُجْرَةِ. قَالَ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ: اتَّفَقُوا عَلَى أَنَّهُ لَا يُقْبَلُهُ، وَلَا يَتَمَسَّحُ بِهِ؛ فَإِنَّهُ مِنَ الشُّرْكِ^(١). وَكَذَا: مَسُّ الْقَبْرِ أَوْ حَائِطِهِ، وَلَصْقُ صَدْرِهِ بِهِ، وَتَقْبِيلُهُ.

(و) يُكْرَهُ (رَفْعُ الصَّوْتِ عِنْدَهَا) أَيِ: الْحُجْرَةِ؛ لِأَنَّهُ ﷺ فِي

(١) قوله: (فَإِنَّهُ مِنَ الشُّرْكِ) تَمَامُ كَلَامِ الشَّيْخِ^[١]، قَالَ: وَالشُّرْكَ لَا يَغْفِرُهُ اللَّهُ، وَإِنْ كَانَ أَصْغَرَ. قَالَهُ فِي «الْفُرُوعِ»، وَنَقَلَهُ عَنْهُ شَارِحُ «الإِقْنَاعِ».

[١] «تَمَامُ كَلَامِ الشَّيْخِ» لَيْسَتْ فِي الْأَصْلِ.

الْحُرْمَةِ وَالتَّوْقِيرِ، كَحَالِ الْحَيَاةِ.

(وَإِذَا تَوَجَّهَ) أَي: قَصَدَ الْمَسَافِرُ الْوَجْهَ الَّذِي جَاءَ مِنْهُ؛ بَأَنْ بَلَغَ غَايَةَ قَصْدِهِ، وَأَذَارَ وَجْهَهُ إِلَى بَلَدِهِ: (هَلَّلَ) فَقَالَ: لَا إِلَهَ إِلَّا اللَّهُ، (ثُمَّ قَالَ: آيُّونَ) أَي: رَاجِعُونَ، (تَائِبُونَ، عَابِدُونَ، لِرَبِّنَا حَامِدُونَ، صَدَقَ اللَّهُ وَعْدَهُ، وَنَصَرَ عَبْدَهُ، وَهَزَمَ الْأَحْزَابَ وَحْدَهُ) وَكَانُوا يَغْتَنِمُونَ أَدْعِيَةَ الْحَاجِّ قَبْلَ أَنْ يَتَلَطَّخُوا بِالذُّنُوبِ. قَالَهُ فِي «الْمُسْتَوْعَبِ».

وَيُسْنُ أَنْ يَأْتِيَ مَسْجِدَ قُبَاءٍ، وَيُصَلِّيَ فِيهِ.

(فَصْلٌ) فِي صِفَةِ الْعُمْرَةِ

(مَنْ أَرَادَ الْعُمْرَةَ، وَهُوَ بِالْحَرَمِ) مَكِّيًّا كَانَ أَوْ غَيْرُهُ: (خَرَجَ فَأَحْرَمَ مِنَ الْحِلِّ) وَجُوبًا؛ لِأَنَّهُ مِيقَاتُهُ؛ لِيَجْمَعَ بَيْنَ الْحِلِّ وَالْحَرَمِ. وَتَقَدَّمَ.
(وَالْأَفْضَلُ): إِحْرَامُهُ (مِنَ التَّنْعِيمِ)؛ لِأَمْرِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ عَبْدَ الرَّحْمَنِ بْنِ أَبِي بَكْرٍ أَنْ يُعِمِّرَ عَائِشَةَ مِنَ التَّنْعِيمِ^[١]. وَقَالَ ابْنُ سِيرِينَ: بَلَّغَنِي أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ وَقَّتْ لِأَهْلِ مَكَّةَ التَّنْعِيمَ^[٢].

(ف) يَلِي التَّنْعِيمَ: (الْجَعْرَانَةُ) بِكَسْرِ الْجِيمِ وَإِسْكَانِ الْعَيْنِ وَتَخْفِيفِ الرَّاءِ، وَقَدْ تُكْسَرُ الْعَيْنُ وَتُشَدَّدُ الرَّاءُ: مَوْضِعٌ بَيْنَ مَكَّةَ وَالطَّائِفِ، سُمِّيَ بِرِبْطَةِ بِنْتِ سَعْدٍ، وَكَانَتْ تُقَلَّبُ بِالْجَعْرَانَةِ. قَالَ فِي «الْقَامُوسِ»: وَهِيَ الْمُرَادُ فِي قَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿كَأَلَّتِي نَقَضَتْ غَزْلَهَا﴾ [النحل: ٩٢].

(فَالْحَدَيْيَةِ) مَصْغَرَةٌ، وَقَدْ تُشَدَّدُ: بِعِزِّ قُرْبِ مَكَّةَ، أَوْ شَجَرَةٌ حَدْبَاءُ كَانَتْ هُنَاكَ.

(فَمَا بَعْدَ) عَنْ مَكَّةَ. وَعَنْ أَحْمَدَ فِي الْمَكِّيِّ: كُلَّمَا تَبَاعَدَ فِي الْعُمْرَةِ، فَهُوَ أَعْظَمُ لِلْأَجْرِ.

[١] تقدم تخريجه (٥٨١/٣).

[٢] أخرجه أبو داود في «المراسيل» (١٣٥).

(وَحَرَمٌ) إِحْرَامٌ بِعُمْرَةٍ (مِنْ الْحَرَمِ)؛ لَتَرْكِهِ مِيقَاتُهُ، (وَيَنْعَقِدُ) إِحْرَامُهُ، (وَعَلَيْهِ دَمٌ)، كَمَنْ تَجَاوَزَ مِيقَاتَهُ بِلَا إِحْرَامٍ، ثُمَّ أَحْرَمَ. (ثُمَّ يَطُوفُ وَيَسْعَى) لِعُمْرَتِهِ، (وَلَا يَحِلُّ) مِنْهَا (حَتَّى يَحْلِقَ أَوْ يُقَصِّرَ) فَهُوَ نُسْكٌ فِيهَا، كَالْحَجِّ.

(وَلَا بَأْسَ بِهَا) أَي: الْعُمْرَةُ، (فِي السَّنَةِ مَرَارًا^(١)) رُوي عَنْ عَلِيٍّ، وَابْنِ عُمَرَ، وَابْنِ عَبَّاسٍ، وَأَنْسٍ، وَعَائِشَةَ. وَاعْتَمَرَتْ عَائِشَةُ فِي شَهْرِ مَرَّتَيْنِ بِأَمْرِ النَّبِيِّ ﷺ؛ عُمْرَةً مَعَ قِرَانِهَا، وَعُمْرَةً بَعْدَ حَجِّهَا^[١]، وَقَالَ عَلَيْهِ السَّلَامُ: «الْعُمْرَةُ إِلَى الْعُمْرَةِ كَفَّارَةٌ لِمَا بَيْنَهُمَا». مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[٢].

(و) الْعُمْرَةُ (فِي غَيْرِ أَشْهُرِ الْحَجِّ: أَفْضَلُ^(٢)) نَصًّا. (وَكُرِّهَ إِكْتَاژَ مِنْهَا) أَي: الْعُمْرَةُ، وَالْمَوَالَاةُ بَيْنَهَا. قَالَ فِي

(١) وَكَرِهَ الْحَسَنُ وَمَالِكٌ الْعُمْرَةَ فِي السَّنَةِ مَرَّتَيْنِ. (خَطُهُ)^[٣].

(٢) قَوْلُهُ: (وَالْعُمْرَةُ فِي غَيْرِ أَشْهُرِ الْحَجِّ أَفْضَلُ) قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»: وَظَاهِرُ كَلَامِ جَمَاعَةِ التَّسْوِيطِ. انْتَهَى.

وَاخْتَارَ فِي «الْهَدْيِ» أَنَّ الْعُمْرَةَ فِي أَشْهُرِ الْحَجِّ أَفْضَلُ، وَفِي «الصَّحِيحِينَ»^[٤] عَنْ أَنَسٍ أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ اعْتَمَرَ أَرْبَعَ عُمَرٍ؛ كُلُّهُنَّ فِي ذِي الْقَعْدَةِ، إِلَّا الَّتِي مَعَ حَجَّتِهِ. (خَطُهُ)^[٥].

[١] تقدم تخريجه (٥٨١/٣).

[٢] أخرجه البخاري (١٧٧٣)، ومسلم (١٣٤٩) من حديث أبي هريرة.

[٣] التعليق من زيادات (ب).

[٤] سيأتي تخريجه قريباً.

[٥] انظر: «الإنصاف» (٢٨٧/٩)، والتعليق ليس في الأصل.

«الفروع»: باتِّفاقِ السَّلَفِ^[١].

(وهو) أي: الإكثارُ مِنْهَا (بَرَمَضَانَ: أَفْضَلُ)؛ لحديثِ ابنِ عَبَّاسٍ مرفوعًا: «عُمْرَةٌ فِي رَمَضَانَ تَعْدِلُ حَجَّةً». متفقٌ عليه^[١].
«فائدة»: قال أنسٌ: حَجَّ النَّبِيُّ ﷺ حَجَّةً وَاحِدَةً، وَاعْتَمَرَ أَرْبَعَ عُمَرٍ، وَاحِدَةً فِي ذِي الْقَعْدَةِ، وَعُمْرَةَ الْحُدَيْيَةِ، وَعُمْرَةً مَعَ حَجَّتِهِ، وَعُمْرَةَ الْجِعْرَانَةِ؛ إِذْ قَسَمَ غَنَائِمَ حُنَيْنٍ. متفقٌ عليه^[٢].

(١) قال في «الفروع»^[٣]: وَكَرِهَ شَيْخُنَا الْخُرُوجَ مِنْ مَكَّةَ لِعُمْرَةِ تَطَوُّعٍ، وَأَنَّهُ بِدْعَةٌ؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَفْعَلْهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ، وَلَا صَحَابِيُّ عَلَى عَهْدِهِ، إِلَّا عَائِشَةُ، لَا فِي رَمَضَانَ وَغَيْرِهِ اتِّفَاقًا، وَلَمْ يَأْمُرْ عَائِشَةُ، بَلْ أَذِنَ لَهَا بَعْدَ الْمَرَاجَعَةِ؛ لِيُطَيِّبَ قَلْبُهَا.
قال: وَطَوَافُهُ وَلَا يَخْرُجُ أَفْضَلُ اتِّفَاقًا، وَخُرُوجُهُ عِنْدَ مَنْ لَمْ يَكْرَهُهُ عَلَى سَبِيلِ الْجَوَازِ. كَذَا قَالَ.
وذكر أحمدٌ في روايةٍ صالح: أَنَّ مِنَ النَّاسِ مَنْ يَخْتَارُهَا عَلَى الطَّوَافِ، وَيَحْتَجُّ بِأَعْمَالِ عَائِشَةَ. وَمِنْهُمْ مَنْ يَخْتَارُ الطَّوَافَ.
وهي أَفْضَلُ فِي رَمَضَانَ، قَالَ أَحْمَدُ: هِيَ فِيهِ تَعْدِلُ حَجَّةً. قَالَ: وَهِيَ حَجٌّ أَصْغَرُ. انْتَهَى^[٤].

[١] أخرجه البخاري (١٧٨٢)، ومسلم (٢٢١/١٢٥٦).

[٢] أخرجه البخاري (١٧٧٨، ١٧٨٠)، ومسلم (١٢٥٣).

[٣] «الفروع» (٧٢/٦).

[٤] التعليق ليس في الأصل.

(وَلَا يُكْرَهُ إِحْرَامُ بِهَا) أَي: الْعُمْرَةُ، (يَوْمَ عَرَفَةَ^(١))، (و) لَا يَوْمَ
 (النَّحْرِ، وَ) لَا (أَيَّامَ التَّشْرِيقِ)؛ لَعَدَمِ نَهْيِ خَاصٍّ عَنْهُ.
 (وَتُجْزَى عُمْرَةُ الْقَارِنِ) عَنْ عُمْرَةِ الْإِسْلَامِ، (و) تُجْزَى عُمْرَةُ (مِنْ
 التَّعْمِيمِ عَنْ عُمْرَةِ الْإِسْلَامِ)؛ لِحَدِيثِ عَائِشَةَ حِينَ قَرَنْتَ الْحَجَّ
 وَالْعُمْرَةَ، قَالَ لَهَا النَّبِيُّ ﷺ حِينَ حَلَّتْ مِنْهُمَا: «قَدْ حَلَلْتَ مِنْ حَجِّكَ
 وَعُمْرَتِكَ»^[١]. وَإِنَّمَا أَعْمَرَهَا مِنَ التَّعْمِيمِ قَصْدًا لِتَطْيِيبِ خَاطِرِهَا،
 وَإِجَابَةِ مَسْأَلَتِهَا^(٢).

- (١) وَيَتَصَوَّرُ فِي إِنْسَانٍ فَاتَهُ الْحَجُّ. (خطه)^[٢].
 (٢) وَرَوَى ابْنُ أَبِي شَيْبَةَ^[٣]، عَنْ مُجَاهِدٍ، قَالَ: سُئِلَ عَمْرٌ عَنْ الْعُمْرَةِ بَعْدَ
 الْحَجِّ؟ فَقَالَ: هِيَ خَيْرٌ مِنْ لَا شَيْءٍ. وَسُئِلَتْ عَائِشَةُ؟ فَقَالَتْ: عَلَى
 قَدْرِ الثَّقَفَةِ.
 وَرُوِيَ عَنْ عَطَاءٍ، وَطَاوُسٍ، وَمُجَاهِدٍ: أَنَّهُمْ كَرِهُوا الْعُمْرَةَ بَعْدَ الْحَجِّ،
 وَقَالُوا: لَا تُجْزَى، وَلَا تَفِي. وَقَالُوا: الطَّوَأُ بِالْبَيْتِ وَالصَّلَاةُ أَفْضَلُ.
 (خطه)^[٤].



[١] أخرجه مسلم (١٢١٣/١٣٦).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

[٣] ينظر: «المصنف» (١٣١٦٤، ١٣١٧٠).

[٤] التعليق من زيادات (ب).

(فَصْلٌ)

(أركانُ الحجِّ) أربعةٌ:

(الوقوفُ بعرفة)؛ لحديث: «الحجُّ عَرَفَةٌ». رواه أبو داود^[١]

مُختَصَرًا.

(و) الثاني: (طَوَافُ الزِّيَارَةِ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَلَيَطُوفُوا بِالْبَيْتِ

الْعَتِيقِ﴾ [الحج: ٢٩]. (فَلَوْ تَرَكَهُ) أي: طَوَافُ الزِّيَارَةِ، وَاتَى بغيره

مِنْ فَرَائِضِ الْحَجِّ، وَبُعِدَ عَنْ مَكَّةَ مَسَافَةَ الْقَصْرِ: (رَجَعَ) إِلَى مَكَّةَ

(مُعْتَمِرًا^(١)) فَاتَى بِأَفْعَالِ الْعُمْرَةِ، ثُمَّ يَطُوفُ لِلزِّيَارَةِ. فَإِنْ وَطِئَ: أَحْرَمَ

مِنَ التَّنَعِيمِ، عَلَى حَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ، وَعَلَيْهِ دَمٌ.

(و) الثَّالِثُ: (الإِحْرَامُ) بِالْحَجِّ^(٢)؛ لِأَنَّهُ نِيَّةُ الدُّخُولِ فِيهِ، فَلَا يَصِحُّبِدُونِهَا؛ لِحَدِيثٍ: «إِنَّمَا الْأَعْمَالُ بِالنِّيَّاتِ»^[٢]. وَكَبَقِيَّةِ الْعِبَادَاتِ، لَكِنْ

(١) قَوْلُهُ: (مُعْتَمِرًا) أَي: مُحَرَّمًا بِعُمْرَةٍ؛ لِأَنَّهُ يَرِيدُ دُخُولَ مَكَّةَ لِلتُّسُكِّ،

فَلَزِمَهُ ذَلِكَ. (ابن نصر الله).

وَإِنْ أَحْرَمَ بِحَجٍّ صَارَ مُحَرَّمًا بِحَجَّتَيْنِ. (كافي)^[٣].(٢) وَعَنْ أَحْمَدَ: أَنَّ الْإِحْرَامَ شَرْطٌ، وَهُوَ قَوْلُ أَبِي حَنِيفَةَ. (خطه)^[٤].

[١] تقدم تخريجه (٢/٢٦٣، ٣/٥٨٩).

[٢] تقدم تخريجه (١/٢١٦).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

[٤] التعليق ليس في الأصل.

قياسُها أَنَّهُ شَرْطٌ.

(و) الرَّابِعُ: (السَّعْيُ^(١)) بَيْنَ الصِّفَا وَالْمَرْوَةِ^(٢)؛ لِحَدِيثِ عَائِشَةَ قَالَتْ: طَافَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ، وَطَافَ الْمُسْلِمُونَ - تَعْنِي بَيْنَ الصِّفَا وَالْمَرْوَةِ - فَكَانَتْ سُنَّةً، فَلَعَمْرِي، مَا أَتَمَّ اللَّهُ حَجَّ مَنْ لَمْ يَطُفْ بَيْنَ الصِّفَا وَالْمَرْوَةِ. رَوَاهُ مُسْلِمٌ^[١]، وَلِحَدِيثِ: «اسْعَوْا فَإِنَّ اللَّهَ كَتَبَ عَلَيْكُمُ السَّعْيَ». رَوَاهُ ابْنُ مَاجَهَ^[٢].

(وَوَاجِبَاتُهُ) أَي: الْحَجُّ، ثَمَانِيَّةٌ:

(الإِحْرَامُ مِنَ الْمِيقَاتِ)؛ لَمَا تَقَدَّمَ فِي الْمَوَاقِيتِ.

(و) الثَّانِي: (وَقُوفٌ مِّنْ وَقْفٍ) بَعْرِفَةً (نَهَارًا إِلَى الْغُرُوبِ)

لِلشَّمْسِ مِنْ يَوْمِ عَرَفَةَ، وَلَوْ غَلَبَهُ نَوْمٌ بَعْرِفَةً. وَتَقَدَّمَ.

(و) الثَّالِثُ: (الْمَبِيتُ بِمُزْدَلِفَةَ إِلَى بَعْدِ نِصْفِ اللَّيْلِ، إِنْ وَاظَهَا)

أَي: مُزْدَلِفَةَ، (قَبْلَهُ) أَي: نِصْفِ اللَّيْلِ. وَتَقَدَّمَ مُوَضَّحًا.

(١) وهو قول مالك والشافعي، أي: بركنية السعي. (خطه)^[٣].

(٢) وعنه: أَنَّ السَّعْيَ سُنَّةٌ. وعنه: أَنَّهُ وَاجِبٌ، اخْتَارَهُ الشَّارِحُ وَعَمَّمَهُ، وَالْقَاضِي، وَصَاحِبُ «الْفَائِقِ»، وَهُوَ مَذْهَبُ الثَّوْرِيِّ. (خطه)^[٤].

[١] أخرجه مسلم (٢٥٩/١٢٧٧).

[٢] لم أجده عند ابن ماجه. وأخرجه أحمد (٣٦٣/٤٥) (٢٧٣٦٧) من حديث حبيبة بنت أبي تجرة. وصححه الألباني في «الإرواء» (١٠٧٢).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

[٤] التعليق ليس في الأصل.

(و) الرَّابِعُ: (الْمَبِيتُ بِمَنْى) لِيَالِي أَيَّامِ التَّشْرِيقِ؛ لِفَعْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ، وَأَمْرِهِ بِهِ.

(و) الْخَامِسُ: (الرَّمْيُ) لِلجِمَارِ، عَلَى مَا تَقَدَّمَ مُفَصَّلًا.

(و) السَّادِسُ: (تَرْتِيئُهُ) أَي: رَمَى الْجِمَارِ.

(و) السَّابِعُ: (الْحِلَاقُ أَوْ التَّقْصِيرُ).

(و) الثَّامِنُ: (طَوَافُ الْوُدَاعِ^(١))، وَهُوَ الصَّدَرُ بِفَتْحِ الدَّالِ الْمَهْمَلَةِ. وَتَقَدَّمَ.

وَقَدَّمَ الزَّرْكَشِيُّ، وَتَبَعَهُ فِي «الْإِقْنَاعِ»: أَنَّ طَوَافَ الصَّدَرِ، هُوَ طَوَافُ الزِّيَارَةِ.

قَالَ فِي «الترغيب» و«التلخيص»: لَا يَجِبُ عَلَى غَيْرِ الْحَاجِّ.
قَالَ الْآجَرِيُّ: وَيَطُوفُهُ مَنْ أَرَادَ الْخُرُوجَ مِنْ مَكَّةَ، أَوْ مِنْى، أَوْ مِنْ

(١) وَظَاهِرُ كَلَامِ الْمُصَنِّفِ: أَنَّ طَوَافَ الْوُدَاعِ يَجِبُ، وَلَوْ لَمْ يَكُنْ بِمَكَّةَ،
قَالَ فِي «الفروع»: وَهُوَ ظَاهِرُ كَلَامِهِمْ.

قَالَ الْآجَرِيُّ: يَطُوفُهُ مَنْ أَرَادَ الْخُرُوجَ مِنْ مَكَّةَ، أَوْ مِنْى، أَوْ مِنْ
نَفَرٍ^[١] آخَرَ.

قَالَ فِي «المستوعب»: وَمَنْى أَرَادَ الْحَاجُّ الْخُرُوجَ مِنْ مَكَّةَ، لَمْ يَخْرُجْ
حَتَّى يُودِّعَ، قَالَهُ فِي «الإنصاف». (خطه)^[٢].

[١] فِي (أ): «طَرِيقٍ».

[٢] انظر: «الإنصاف» (٢٩٤/٩)، والتعليق ليس في الأصل.

نَفَرٍ آخَرَ.

(وَأَرْكَانُ الْعُمْرَةِ) ثَلَاثَةٌ:

(إِحْرَامٌ) بِهَا؛ لِمَا تَقَدَّمَ فِي الْحَجِّ.

(و) الثَّانِي: (طَوَافٌ).

(و) الثَّالِثُ: (سَعْيٌ)، كَالْحَجِّ.

(وَوَاجِبُهَا) أَي: الْعُمْرَةُ:

إِحْرَامٌ مِنَ الْمِيقَاتِ، أَوْ الْحِلِّ.

(وَحَلْقٌ أَوْ تَقْصِيرٌ)، كَالْحَجِّ.

(فَمَنْ تَرَكَ الْإِحْرَامَ: لَمْ يَنْعَقِدْ نُسْكُهُ) حَجًّا كَانَ أَوْ عُمْرَةً؛ لِمَا

تَقَدَّمَ.

(وَمَنْ تَرَكَ رُكْنًا غَيْرَهُ) أَي: الْإِحْرَامَ: لَمْ يَتِمَّ نُسْكُهُ إِلَّا بِهِ، (أَوْ)

تَرَكَ (نِيَّتَهُ) أَي: الرُّكْنَ غَيْرَ الْإِحْرَامِ؛ لِأَنَّ الْإِحْرَامَ هُوَ نَفْسُ النِّيَّةِ، وَغَيْرِ

الْوُقُوفِ؛ لِأَنَّهُ لَا يَحْتَاجُ إِلَيْهَا؛ لِقِيَامِ الْإِحْرَامِ عَنْهَا: (لَمْ يَتِمَّ نُسْكُهُ إِلَّا

بِهِ) فَمَنْ طَافَ أَوْ سَعَى بِلا نِيَّةٍ: أَعَادَهُ بِنِيَّتِهِ؛ لِمَا تَقَدَّمَ.

(وَمَنْ تَرَكَ وَاجِبًا) عَمْدًا، أَوْ سَهْوًا، أَوْ جَهْلًا، أَوْ لِعُذْرٍ: (فَعَلَيْهِ دَمٌ)

بِتَرْكِهِ؛ لِقَوْلِ ابْنِ عَبَّاسٍ. وَتَقَدَّمَ.

(فَإِنْ عَدِمَهُ) أَي: الدَّمَ: (فَكَصُومٌ مُتَعَةٍ) يَصُومُ عَشْرَةَ أَيَّامٍ، ثَلَاثَةً

في الحجِّ وسبعةً إذا رجع. وتقدّم في «الفدية».

(والمَسْنُونُ) من أفعالِ الحجِّ وأقواله، (كالمَيْتِ بِمَنْى لَيْلَةَ عَرَفَةَ، وَطَوَافِ الْقُدُومِ، وَالرَّمَلِ، وَالْاضْطِبَاعِ) في مَوَاضِعِهِمَا، (وَنَحْوِ ذَلِكَ)، كاستِلامِ الرُّكْنَيْنِ، وَتَقْبِيلِ الْحَجَرِ، وَالْخُرُوجِ لِلسَّعْيِ مِنْ بَابِ الصَّفَا، وَصُغُودِهِ عَلَيْهَا، وَعَلَى الْمَرَّةِ، وَالْمَشْيِ وَالسَّعْيِ فِي مَوَاضِعِهِمَا، وَالتَّلْبِيَةِ وَالْخُطْبَةِ وَالْأَذْكَارِ وَالِدُّعَاءِ فِي مَوَاضِعِهِمَا، وَالْاِغْتِسَالِ فِي مَوَاضِعِهِ، وَالتَّطْيِيبِ فِي بَدَنِهِ، وَصَلَاتِهِ قَبْلَ الْإِحْرَامِ، وَصَلَاتِهِ عَقَبَ الطَّوَافِ، وَاسْتِقْبَالَ الْقِبْلَةِ حَالَ رَمِي الْجِمَارِ: (لَا شَيْءَ فِي تَرْكِهِ) وَاجِبٌ، وَلَا مَسْنُونٌ.

«تَتَمَّةٌ»: يُعْتَبَرُ فِي أَمِيرِ الْحَجِّ: كَوْنُهُ مُطَاعًا، ذَا رَأْيٍ وَشَجَاعَةٍ وَهِدَايَةٍ. وَعَلَيْهِ: جَمْعُهُمْ، وَتَرْتِيبُهُمْ، وَحِرَاسَتُهُمْ فِي الْمَسِيرِ وَالتَّزْوِلِ، وَالرَّفْقُ بِهِمْ، وَالتَّصَحُّحُ - وَيَلْزَمُهُمْ: طَاعَتُهُ فِي ذَلِكَ - وَيُصْلِحُ بَيْنَ الْخَصْمَيْنِ، وَلَا يَحْكُمُ إِلَّا أَنْ يُفَوِّضَ إِلَيْهِ، فَتُعْتَبَرُ أَهْلِيَّتُهُ لَهُ.

وَشَهْرُ السَّلَاحِ عِنْدَ قُدُومِ تَبُوكَ: بِدْعَةٌ. وَكَذَا: إِيقَادُ الشُّمُوعِ بِكَثْرَةٍ عِنْدَ جَبَلٍ يُعْرَفُ بِجَبَلِ الزَّيْنَةِ بِنَدْرٍ.

قَالَ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ: وَمَا يَذْكُرُهُ الْجُهَّالُ مِنْ حِصَارِ تَبُوكَ كَذِبٌ، فَلَمْ يَكُنْ بِهَا حِصْنٌ، وَلَا مُقَاتِلَةٌ.

(بَابُ الْفَوَاتِ وَالْإِحْصَارِ)، وَمَا يَتَعَلَّقُ بِهِمَا

(الْفَوَاتُ) مَصْدَرُ فَاتٍ يَفُوتُ، كَالْفَوْتِ، وَهُوَ: (سَبَقُ لَا يُدْرِكُ) فَهُوَ أَحْصَى مِنَ السَّبَقِ.

(وَالْإِحْصَارُ) مَصْدَرُ أَحْصَرَهُ، إِذَا حَبَسَهُ، فَهُوَ: (الْحَبْسُ) وَأَصْلُ الْحَصْرِ: الْمَنْعُ.

(مَنْ طَلَعَ عَلَيْهِ فَجَرُ يَوْمِ النَّحْرِ، وَلَمْ يَقِفْ بَعْرِفَةً) فِي وَقْتِهِ؛ (لِغْذِرٍ) مِنْ (حَصْرٍ أَوْ غَيْرِهِ، أَوْ لَا)؛ لِغْذِرٍ: (فَاتَهُ الْحَجُّ) ذَلِكَ الْعَامَ؛ لِقَوْلِ جَابِرٍ: لَا يَفُوتُ الْحَجُّ حَتَّى يَطْلُعَ الْفَجْرُ مِنْ لَيْلَةٍ جَمْعٌ. قَالَ أَبُو الزُّبَيْرِ: فَقُلْتُ لَهُ: أَقَالَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ ذَلِكَ؟ قَالَ: نَعَمْ^[١]. رَوَاهُ الْأَثَرُمُ. وَلِحَدِيثٍ: «الْحَجُّ عَرَفَةُ، فَمَنْ جَاءَ قَبْلَ صَلَاةِ الْفَجْرِ لَيْلَةً جَمْعٌ، فَقَدْ تَمَّ حَجُّهُ»^[٢].

فَمَفْهُومُهُ: فَوْتُ الْحَجِّ، بِخُرُوجِ لَيْلَةٍ جَمْعٍ، وَسَقَطَ عَنْهُ تَوَابِعُ الْوُقُوفِ، كَمَبِيتٍ بِمُزْدَلِفَةَ وَمِنَى، وَرَمَى جِمَارًا.

(وَانْقَلَبَ إِحْرَامُهُ) بِالْحَجِّ - (إِنْ لَمْ يَخْتَرْ الْبَقَاءَ عَلَيْهِ) أَيِ:

[١] أَخْرَجَهُ ابْنُ وَهْبٍ فِي «الْجَامِعِ» (٨٦)، وَالْبَيْهَقِيُّ (١٧٤/٥). وَانْظُرْ: «الْإِرْوَاءُ» (١٠٦٥).

[٢] تَقَدَّمَ تَخْرِيجُهُ (٢٦٣/٢، ٥٨٩/٣).

الإِحْرَام، (لِيُحْجَّ مِنْ) عَامٍ (قَابِلٍ^(١)) بِذَلِكَ الإِحْرَامِ - (عُمْرَةً) قَارِنًا كَانَ أَوْ غَيْرَهُ؛ لِأَنَّ عُمْرَةَ الْقَارِنِ لَا يَلْزَمُهُ أَفْعَالُهَا، وَإِنَّمَا يُمْنَعُ مِنْ عُمْرَةٍ عَلَى عُمْرَةٍ إِذَا لَزِمَهُ الْمَضِيُّ فِي كُلِّ مِنْهُمَا.

(وَلَا تُجْزِئُ) هَذِهِ الْعُمْرَةُ الْمُنْقَلِبَةُ (عَنْ عُمْرَةِ الْإِسْلَامِ) نَصًّا؛ لِحَدِيثٍ: «وَإِنَّمَا لِكُلِّ امْرِئٍ مَا نَوَى»^[١]. وَهَذِهِ لَمْ يَنْوِهَا. وَلِوُجُوبِهَا، (كَ)عُمْرَةٍ (مَنْذُورَةٍ^(٢)). .

بَابُ الْفَوَاتِ وَالْإِحْصَارِ

- (١) قوله: (مَنْ قَابِلٍ) قَالَ الْخُلُوتِيُّ: جَوَّزَ شَيْخُنَا الْغُنَيْمِيُّ الصَّرْفَ وَعَدَمَهُ، وَشُبْهَةُ مَنَعَ الصَّرْفِ الْوَصْفُ وَالْعَدْلُ؛ لِأَنَّهُ مَعْدُولٌ عَنِ الْقَابِلِ، كَمَا يَدُلُّ عَلَيْهِ كَلَامُ الشَّارِحِ. (خَطَهُ)^[٢].
- (٢) قوله: (كَمَنْذُورَةٍ) أَي: كَمَا لَا تُجْزِئُ هَذِهِ عَنْ عُمْرَةٍ مَنْذُورَةٍ. وَيَحْتَمِلُ أَنْ يُرِيدَ: كَمَا لَا تُجْزِئُ الْمَنْذُورَةُ عَنْ عُمْرَةِ الْإِسْلَامِ لَوْ فَرَضَ، كَمَا إِذَا كَانَ رَقِيقًا وَأَحْرَمَ بِمَنْذُورَةٍ، ثُمَّ عَتَقَ فِي أَثْنَائِهَا بَعْدَ الطَّوَافِ. وَالْأَوَّلُ أَقْرَبُ. (ح ع)^[٣].
- «حَاشِيَتُهُ»: قوله: (كَمَنْذُورَةٍ) أَي: كَمَا لَا تُجْزِئُ عَنْ مَنْذُورَةٍ. وَيَحْتَمِلُ أَنَّ الْمَعْنَى: كَمَا أَنَّ الْمَنْذُورَةَ لَا تُجْزِئُ عَنْ عُمْرَةِ الْإِسْلَامِ لَوْ فَرَضَ وَقَوَّعَهَا قَبْلُهَا.

[١] تقدم تخريجه (٢١٦/١).

[٢] «حاشية الخلوتي» (٤٢٢/٢)، والتعليق من زيادات (ب).

[٣] «حاشية عثمان» (١٧٦/٢).

(وعلى مَنْ لَمْ يَشْتَرِطْ أَوَّلًا)؛ بَأَنَّ لَمْ يَقُلْ فِي ابْتِدَاءِ إِحْرَامِهِ: وَإِنْ حَبَسَنِي حَابِسٌ، فَمَجَلِّي حَيْثُ حَبَسْتَنِي: (قَضَاءُ) حَجِّ فَاتَهُ، (حَتَّى النَّفْلِ)؛ لِقَوْلِ عُمَرَ لِأَبِي أَيُّوبَ، لَمَّا فَاتَهُ الْحَجُّ: اصْنَعْ مَا يَصْنَعُ الْمُعْتَمِرُ، ثُمَّ قَدْ حَلَلْتَ، فَإِنْ أَذْرَكَتْ قَابِلًا، فَحُجَّ وَأَهْدِ مَا اسْتَيْسَرَ مِنَ الْهَدْيِ. رواه الشافعي. وللبخاري^[١] عن عطاءٍ مرفوعًا نحوه. وللدارقطني^[٢] عن ابن عباسٍ مرفوعًا: «مَنْ فَاتَهُ عَرَفَاتٌ، فَقَدْ فَاتَهُ الْحَجُّ، وَلِيَتَحَلَّلَ بِعُمْرَةٍ، وَعَلَيْهِ الْحَجُّ مِنْ قَابِلٍ». وَعُمُومُهُ شَامِلٌ لِلْفَرْضِ وَالنَّفْلِ. وَالْحَجُّ يَلْزَمُ بِالشُّرُوعِ فِيهِ، فَيَصِيرُ كَالْمَنْدُورِ، بِخِلَافِ سَائِرِ التَّطَوُّعَاتِ.

وَأَمَّا حَدِيثُ: «الْحَجُّ مَرَّةً»^[٣]. فالمرادُ: الْوَاجِبُ بِأَصْلِ الشَّرْعِ. وَالْمُحَصَّرُ غَيْرُ مَنْسُوبٍ إِلَى تَفْرِيطٍ، بِخِلَافِ مَنْ فَاتَهُ الْحَجُّ. وَإِذَا حَلَّ الْقَارِئُ لِلْفَوَاتِ: فَعَلِيهِ مِثْلُ مَا أَهْلٌ بِهِ مِنْ قَابِلٍ. نَصًّا. (و) عَلَى مَنْ لَمْ يَشْتَرِطْ أَوَّلًا: (هَدْيٍ مِنَ الْفَوَاتِ، يُؤَخَّرُ لِلْقَضَاءِ)؛

لَكِنْ لَا يَتَأْتِي ذَلِكَ؛ لِأَنَّهُ يَنْقَلِبُ الْإِحْرَامُ بِهَا عَنْ عُمْرَةِ الْإِسْلَامِ، كَمَا فِي الْحَجِّ عَلَى مَا مَرَّ. (خطه)^[٤].

[١] ذكره البخاري تعليقاً عقب حديث (١٧٩٠) عن عطاء عن جابر.

[٢] أخرجه الدارقطني (٢٤١/٢). وضعفه الألباني في «الإرواء» (١١٣٤).

[٣] أخرجه أحمد (١٥١/٤) (٢٣٠٤)، وأبو داود (١٧٢١) من حديث ابن عباس.

وصححه الألباني في «الإرواء» تحت حديث (٩٨٠).

[٤] «إرشاد أولي النهى» (ص ٥٦٣)، والنقل عنه من زيادات (ب).

لما تقدّم، ولأنّه حلّ من إحرامٍ قبلَ تمامِهِ، فأشبهه المُحصَر. وسواءٌ كانَ ساقِ الهدْي، أم لا. نصًّا.

فإن كانَ اشترطَ أوّلاً: لم يلزمه قضاؤه نفلٍ، ولا هديٍّ؛ لحديثِ ضبَاعَةَ. وتقدّم في «الإحرام».

(فإن عِدَمه) أي: الهدْي، (زَمَنَ الوجُوبِ) ^(١) وهو طُلُوعُ فَجْرِ يَوْمِ النَّحْرِ مِنْ عَامِ الْفَوَاتِ ^(٢): (صَامَ كُمْتَمَعٍ) ^(٣)؛ لخبرِ الأثرِم: أَنَّ هَبَّارَ بْنَ الْأَسْوَدِ حَجَّ مِنَ الشَّامِ، فَقَدِمَ يَوْمَ النَّحْرِ، فَقَالَ لَهُ عُمرُ: مَا حَبَسَكَ؟

(١) قوله: (زَمَنَ الوجُوبِ) ولو كانَ زَمَنَ الْقَضَاءِ قَادِرًا عَلَى الْهَدْيِ، اعْتِبَارًا بِوَقْتِ الوجُوبِ. (ح ع) ^[١].

(٢) قوله: (وَهُوَ طُلُوعُ الْفَجْرِ يَوْمَ النَّحْرِ .. إلخ) قال في «الإنصاف» ^[٢]: مَتَى يَكُونُ قَدْ وَجَبَ؟ فِيهِ وَجْهَانِ:

أحدهما: وَجَبَ فِي سَنَتِهِ، وَلَكِنْ يُؤَخَّرُ إِخْرَاجُهُ إِلَى قَابِلٍ. والثاني: لَمْ يَجِبْ إِلَّا فِي سَنَةِ الْقَضَاءِ .. إِلَى أَنْ قَالَ: قُلْتُ: الصَّوَابُ: وَجُوبُهُ مَعَ الْقَضَاءِ. (خطه) ^[٣].

(٣) قوله: (صَامَ كُمْتَمَعٍ) أي: فِي حَجَّةِ الْقَضَاءِ، وَلَوْ أَيْسَرَ بَعْدَ زَمَنِ الوجُوبِ. (ع) ^[٤].

[١] «حاشية عثمان» (١٧٧/٢).

[٢] «الإنصاف» (٣٠٦/٩).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

[٤] «حاشية عثمان» (١٧٧/٢).

قَالَ: حَسِبْتُ أَنَّ الْيَوْمَ يَوْمُ عَرَفَةَ. قَالَ: فَانْطَلَقْتُ إِلَى الْبَيْتِ فَطُفْتُ بِهِ سَبْعًا، وَإِنْ كَانَ مَعَكَ هَدِيَّةٌ فَاَنْحَرْهَا، ثُمَّ إِذَا كَانَ قَابِلٌ فَاحْجُجْ، فَإِنْ وَجَدْتَ سَعَةً، فَأَهْدِ. وَمُفْرِدٌ وَقَارِنٌ، مَكِيٌّ وَغَيْرُهُ، فِي ذَلِكَ سَوَاءٌ.
(وإن وَقَفَ الْكُلُّ) أَي: كُلُّ الْحَجَّيجِ، الثَّامِنِ أَوِ الْعَاشِرِ خَطَأً:
أَجْزَأَهُمْ. (أَو) وَقَفَ الْحَجَّيجُ، (إِلَّا يَسِيرًا)^(١)، الثَّامِنِ أَوِ الْعَاشِرِ مِنْ ذِي الْحِجَّةِ (خَطَأً: أَجْزَأَهُمْ) نَصًّا فِيهِمَا؛ لِحَدِيثِ الدَّارِقُطْنِيِّ عَنْ عَبْدِ الْعَزِيزِ بْنِ جَابِرِ بْنِ أَسِيدٍ مَرْفُوعًا: «يَوْمُ عَرَفَةَ: الَّذِي يُعَرِّفُ النَّاسَ فِيهِ»^[١]. وَلَهُ وَلِغَيْرِهِ، عَنْ أَبِي هُرَيْرَةَ مَرْفُوعًا: «فَطُرْكُمْ: يَوْمٌ تُفْطِرُونَ، وَأُضْحَاكُمْ: يَوْمٌ تُضْحُونَ»^[٢]. وَلَأنَّهُ لَا يُؤْمَنُ مِثْلُ ذَلِكَ فِيمَا إِذَا قِيلَ بِالْقَضَاءِ^(٢).

(١) قوله: (إِلَّا يَسِيرًا) وكلامُ «الإنصاف» يقتضي أن المذهبَ: لا. قال عن قول «المقنع»: «وإن أخطأ بعضهم فاتَهُ الْحَجُّ»: هذا المذهبُ، وعليه الجمهورُ. (خطه)^[٣].

(٢) وقال الشيخُ تقي الدين في أثناء كلام له: وَيَدُلُّ عَلَيْهِ: لو أخطأوا، لَعَلَّطَ فِي الْعَدَدِ أَوْ فِي الطَّرِيقِ وَنَحْوِهِ، فَوَقَّفُوا الْعَاشِرَ، لم يُجْزِئْهُمْ إجماعًا. فلو اغْتَفِرَ الْخَطَأُ لِلْجَمِيعِ، لا غُتِفِرَ لَهُمْ في غيرِ هذه الصُّورَةِ

[١] أخرجه الدارقطني (٢٢٣/٢). وفيه: عن عبد العزيز بن عبد الله بن خالد بن أسيد، مرسلًا.

[٢] أخرجه أبو داود (٢٣٢٤)، والدارقطني (٢٢٤/٢)، والبيهقي (٣١٧/٣). وصححه الألباني في «الإرواء» (٩٠٥).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

وظاهرُهُ: سَوَاءٌ أخطأُوا لِعَلَطٍ فِي العَدَدِ، أَوِ الرُّؤْيَةِ، أَوِ الاجْتِهَادِ فِي الغَيْمِ. قَالَ فِي «الفروع»: وَهُوَ ظَاهِرٌ كَلَامِ الإِمَامِ وَغَيْرِهِ. وَإِنْ أخطأَ دُونَ الأَكْثَرِ: فَاتَهُمُ الحُجُّ؛ لِأَنَّهُمْ لَمْ يَقِفُوا فِي وَقْتِهِ. وَأَمَّا الأَكْثَرُ: فَقَدْ أُلْحِقَ بِالكُلِّ فِي مَوَاضِعَ، فَكَذَا هُنَا، عَلَى ظَاهِرِ «الانتصار» وَغَيْرِهِ.

وَفِي «المقنع»: وَإِنْ أخطأَ بَعْضُهُمْ، فَقَدْ فَاتَهُ الحُجُّ. قَالَ فِي «الإنصاف»: هَذَا المَذْهَبُ، وَعَلَيْهِ الجُمْهُورُ. وَلَمْ يَخَالِفْهُ فِي «التنقيح»، وَجَزَمَ بِهِ فِي «الإقناع». وَالْوُقُوفُ مَرَّتَيْنِ: قَالَ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ: بِدْعَةٌ، لَمْ يَفْعَلْهُ السَّلَفُ. وَفِي «الفروع»: يَتَوَجَّهُ: وَقُوفٌ مَرَّتَيْنِ إِنْ وَقَفَ بَعْضُهُمْ، لَا سِيَّمَا مَنْ رَأَاهُ.

بِتَقْدِيرِ وَقُوعِهَا. فَعَلِمَ أَنَّهُ يَوْمٌ عَرَفَةٌ بَاطِنًا وَظَاهِرًا. يُوضِّحُهُ: أَنَّهُ لَوْ كَانَ هُنَاكَ خَطَأً وَصَوَابً، لَاشْتَحَبَّ الوُقُوفُ مَرَّتَيْنِ، وَهُوَ بِدْعَةٌ لَمْ يَفْعَلْهُ السَّلَفُ، فَعَلِمَ أَنَّهُ لَا خَطَأً. قَالَ فِي «الفروع» بَعْدَ نَقْلِهِ كَلَامِ شَيْخِهِ: وَصَرَّحَ جَمَاعَةٌ، إِنْ أخطأُوا لِعَلَطٍ فِي العَدَدِ، أَوِ فِي الرُّؤْيَةِ، أَوِ فِي الاجْتِهَادِ مَعَ الإِعْمَاءِ، أَجْزَأُ^[١]. وَهُوَ ظَاهِرٌ كَلَامِ الإِمَامِ وَغَيْرِهِ. (خَطْهُ)^[٢].

[١] سقطت: «أجزأ» من المخطوط (ب)، والتصويب من «الإنصاف».

[٢] التعليق من زيادات (ب).

(وَمَنْ مُنِعَ الْبَيْتَ) أي: الوصول للحرم، بالبلد أو الطريق، فلم
يُمكنه بوجهٍ ولو بعيداً، (ولو) كان منعه (بعد الوقوف) بعرفة، كما
قبله، (أو) كان المنع (في) إحرام (عمره): ذبح هدياً بنية التحلل
وجوباً؛ لقوله تعالى: ﴿فَإِنْ أَحْصَرْتُمْ فَمَا اسْتَيْسَرَ مِنَ الْهَدْيِ﴾ [البقرة:
١٩٦]، ولأنه عليه السلام: أمر أصحابه حين حُصروا في الحديبية، أن
ينحزروا ويحلّقوا ويحلّوا^[١]. وسواء كان الحصر عاماً للحاج، أو
خاصاً، كمن حبس بغير حق، أو أخذه نحو لص؛ لغوم النص،
ووُجود المعنى. ومن حبس بحق يُمكنه أدائه: فليس بمعذور.

(فَإِنْ لَمْ يَجِدْ) هدياً: (صام عشرة أيام بالنية) أي: نية التحلل؛
قياساً على المتمتع، (وحل) نصاً.

وظاهره: أن الحلق أو التقصير غير واجب هنا، وأن التحلل يحصل
بدونه. وهو أحد القولين، قدّمه في «المحرر»، وابن رزين في
«شرحه». وهو ظاهر الخرقى؛ لأنه من توابع الوقوف، كالرمي.

وقدّم الوجوب في «الرعاية». واختاره القاضي في «التعليق»
وغيره. وجزم به في «الإقناع».

(ولا إطعام فيه) أي: الإحصار؛ لعدم وروده.

(ولو نوى) المحصر (التحلل قبل أحدهما) أي: ذبح الهدي إن

[١] تقدم تخريجه (ص ١٧).

وجَدَهُ، والصَّوْمُ إِنْ عَدِمَهُ: (لَمْ يَحَلَّ)؛ لَفَقْدِ شَرْطِهِ، وَهُوَ الذَّبْحُ أَوْ الصَّوْمُ بِالنِّيَّةِ. وَاعْتَبِرَتِ النِّيَّةُ فِي الْمُحْصَرِ دُونَ غَيْرِهِ؛ لِأَنَّ مَنْ أَتَى بِأَفْعَالِ النَّسْكِ، أَتَى بِمَا عَلَيْهِ، فَحَلَّ بِإِكْمَالِهِ، فَلَمْ يَحْتَجْ إِلَى نِيَّةٍ، بِخِلَافِ الْمُحْصَرِ، فَإِنَّهُ يُرِيدُ الْخُرُوجَ مِنَ الْعِبَادَةِ قَبْلَ إِكْمَالِهَا، فَافْتَقَرَ إِلَى نِيَّةٍ.

(وَلَزِمَهُ) أَي: مَنْ تَحَلَّلَ قَبْلَ الذَّبْحِ وَالصَّوْمِ: (دَمٌ؛ لَتَحْلُلِهِ) صَحَّحَهُ فِي «شَرْحِهِ». وَقَالَ فِي «الْإِنْصَافِ» هُنَا: إِنَّهُ الْمَذْهَبُ. وَجَزَمَ فِي «شَرْحِهِ» فِيمَا سَبَقَ: أَنَّهُ لَا شَيْءَ لِرَفْضِهِ الْإِحْرَامَ؛ لِأَنَّهُ مَجْرَدُ نِيَّةٍ، فَلَا يُؤَثِّرُ. وَجَزَمَ بِهِ فِي «الْمَغْنِيِّ» وَ«الشَّرْحِ».

(و) لَزِمَهُ: دَمٌ (لِكُلِّ مُحْظُورٍ بَعْدَهُ) أَي: التَّحَلُّلِ.

(وَيُباحُ تَحَلُّلٌ) مِنْ إِحْرَامٍ^(١) (لِحَاجَةٍ) إِلَى (قِتَالٍ، أَوْ) إِلَى (بَذْلِ مَالٍ) كَثِيرٍ مُطْلَقًا، أَوْ يَسِيرٍ لِكَافِرٍ، (لَا) لِحَاجَةٍ بَذْلِ مَالٍ (يَسِيرٍ

(١) قوله: (وَيُباحُ تَحَلُّلٌ مِنْ إِحْرَامٍ... إلخ) عبارة «الإقناع»^[١]: وَإِنْ طَلَبَ الْعَدُوُّ خَفَارَةً عَلَى تَخْلِيَةِ الطَّرِيقِ، وَكَانَ مِمَّنْ لَا يُوثَقُ بِأَمَانِهِ، لَمْ يَلْزَمْ بِذَلِّهِ، وَإِنْ وَثَقَ وَالْخَفَارَةُ كَثِيرَةٌ فَكَذَلِكَ، بَلْ يُكْرَهُ بِذَلِكَ إِنْ كَانَ الْعَدُوُّ كَافِرًا، وَإِنْ كَانَتْ يَسِيرَةً، فَمِيقَاسُ الْمَذْهَبِ وَجُوبُ بَذْلِهِ. انْتَهَى. (ح ع)^[٢].

[١] «الإقناع» (٣٩/٢).

[٢] «حاشية عثمان» (١٧٨/٢).

لِمُسْلِمٍ^(١)؛ لِأَنَّ ضَرَرَهُ يَسِيرٌ. وَيُسْتَحَبُّ الْقِتَالُ مَعَ كُفْرِ الْعَدُوِّ إِنْ قَوِيَ الْمُسْلِمُونَ، وَإِلَّا فَتَرَكُهُ أَوَّلَى.

(وَلَا قَضَاءَ عَلَى مَنْ) أَي: مُحْصَرٍ، (تَحَلَّلَ قَبْلَ فَوَاتِ الْحَجِّ)^(٢)؛

(١) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[١]: فَإِنْ كَانَ الْمَالُ يَسِيرًا، وَالْعَدُوُّ مُسْلِمًا، فَقَالَ الْمَصْنِفُ وَالشَّارِحُ: قِيَاسُ الْمَذْهَبِ: وَجُوبُ بَذْلِهِ، كَالزِّيَادَةِ فِي ثَمَنِ الْمَاءِ لِلوَضُوءِ. قُلْتُ: وَهُوَ الصَّوَابُ.

وَقِيلَ: لَا يَجِبُ بَذْلُهُ، وَنَقَلَهُ الْمَصْنِفُ وَالشَّارِحُ عَنْ بَعْضِ الْأَصْحَابِ، وَأَطْلَقَهُمَا فِي «الْفُرُوعِ». (خَطَهُ)^[٢].

(٢) قَوْلُهُ: (قَبْلَ فَوَاتِ الْحَجِّ) مَفْهُومُهُ: لَوْ تَحَلَّلَ بَعْدَ فَوَاتِ الْحَجِّ، لَزِمَهُ الْقَضَاءُ، وَهُوَ الْمَوَافِقُ لِمَا مَرَّ أَوَّلَ الْبَابِ، خِلَافًا لِمَا صَحَّحَهُ ابْنُ رَزِينٍ فِي «شَرْحِهِ».

[«حَاشِيَتُهُ»^[٣]: قَوْلُهُ: (قَبْلَ فَوَاتِ الْحَجِّ) يَعْنِي: إِنْ كَانَ نَفْلًا، لَكِنْ يَلْزِمُهُ فِعْلُ الْحَجِّ فِي ذَلِكَ الْعَامِ إِنْ أَمَكْنَهُ، وَإِنْ لَمْ يُمَكِّنْهُ فَلَا قَضَاءَ عَلَيْهِ، نَصًّا. نَقَلَهُ الْجَمَاعَةُ.

وَمَفْهُومُ تَقْيِيدِهِ بِ: «تَحَلَّلَ قَبْلَ فَوَاتِ الْحَجِّ»: أَنَّهُ لَوْ تَحَلَّلَ بَعْدَهُ، عَلَيْهِ الْقَضَاءُ، وَلَمْ أَجِدْ هَذَا الْقَيْدَ فِي «الْفُرُوعِ»، وَلَا فِي «الْإِنْصَافِ»، وَ«التَّنْقِيحِ»، وَلَا غَيْرِهَا، بَلْ أَطْلَقُوا أَنَّهُ لَا قَضَاءَ عَلَى الْمُحْصَرِ.

[١] «الْإِنْصَافُ» (٣٢٠/٩).

[٢] التَّعْلِيلُ لَيْسَ فِي الْأَصْلِ.

[٣] «إِرْشَادُ أَوَّلِي النَّهْيِ» ص (٥٦٥).

لظَاهِرِ الْآيَةِ. لَكِنْ إِنْ أَمَكَّنَهُ فِعْلُ الْحَجِّ فِي ذَلِكَ الْعَامِ: لَزِمَهُ^(١).

فَإِنْ قِيلَ: يُؤْخَذُ هَذَا الْقَيْدُ مِنْ كَلَامِهِمْ أَوَّلًا، حَيْثُ قَالُوا: مَنْ طَلَعَ عَلَيْهِ فَجَرُ يَوْمِ النَّحْرِ، وَلَمْ يَقِفْ بَعْرَةً لِعُذْرِ حَضَرٍ، أَوْ غَيْرِهِ، فَاتَهُ الْحَجُّ. وَقَالُوا بَعْدَهُ: وَعَلَيْهِ الْقَضَاءُ.

قُلْتُ: لَا يَلْزَمُ ذَلِكَ؛ إِذِ التَّعْمِيمُ قَدْ يَكُونُ بِالنِّسْبَةِ إِلَى فَوَاتِ الْحَجِّ فَقَطْ، كَمَا يُرْشِدُ إِلَيْهِ السِّيَاقُ. انْتَهَى.

قال «مخ»^[١]: ثُمَّ ضَرَبَ عَلَيْهِ شَيْخُنَا، وَأَثَبَتْ مَا نَصَّهُ: وَصَحَّحَ ابْنُ رَزِينٍ فِي «شَرْحِهِ»: لَا قَضَاءَ فِيمَا إِذَا أُحْصِرَ بَعْدُ، وَذَكَرَهُ فِي «الْإِنْصَافِ». وَقَالَ فِي «شَرْحِ الْإِقْنَاعِ»^[٢]: وَمَفْهُومُ «الْمُسْتَوْعَبِ» وَ«الْمُنْتَهَى»: أَنَّهُ لَوْ تَحَلَّلَ بَعْدَ فَوَاتِ الْحَجِّ يَلْزَمُهُ الْقَضَاءُ، وَهُوَ إِحْدَى الرَّوَايَتَيْنِ ذَكَرَهُمَا فِي «الشَّرْحِ» وَغَيْرِهِ، وَهُوَ ظَاهِرُ كَلَامِهِ فِي أَوَّلِ الْبَابِ. انْتَهَى. وَأُطْلِقَ فِي «الْإِنْصَافِ» أَنَّهُ لَا قَضَاءَ عَلَى مُحْضَرٍ، وَتَبِعَهُ فِي «الْإِقْنَاعِ». (خطه)^[٣].

(١) قوله: (لَزِمَهُ) نَقَلَهُ الْجَمَاعَةُ.

وَحَيْثُ أُطْلِقَ الْجَمَاعَةُ، فَالْمُرَادُ بِهِمْ: عَبْدُ اللَّهِ، وَصَالِحٌ، وَحَنْبَلٌ، وَالْمُرُودِي، وَإِبْرَاهِيمُ الْحَرَبِيُّ، وَأَبُو طَالِبٍ، وَالْمِيمُونِيُّ. (ح ع)^[٤].

[١] «حاشية الخلوتي» (٢/٤٢٦).

[٢] «كشاف القناع» (٦/٣٧٢).

[٣] ما بين المعكوفين من زيادات (ب).

[٤] «حاشية عثمان» (٢/١٧٩).

على هامش (ب) تقرير أظنه من تقريرات الشيخ أبا بطين من دون جزم، لكن =

(وَمِثْلُهُ) أَي: الْمُحْصِرُ، فِي عَدَمِ وَجُوبِ الْقَضَاءِ: (مَنْ جُنَّ، أَوْ أُغْمِيَ عَلَيْهِ) قَالَهُ فِي «الْإِنْتِصَارِ».
وَعِلِمَ مِنْهُ: أَنَّهُ إِنْ لَمْ يَتَحَلَّلْ حَتَّى فَاتَهُ الْحَجُّ: لَزِمَهُ الْقَضَاءُ؛ لَمَا تَقَدَّمَ أَوَّلَ الْبَابِ.

(وَمَنْ حُصِرَ عَنْ طَوَافِ الْإِفَاضَةِ فَقَطْ)؛ بَأَنَّ رَمَى وَحَلَقَ بَعْدَ وَقُوفِهِ: (لَمْ يَتَحَلَّلْ حَتَّى يَطُوفَ) لِلْإِفَاضَةِ، وَيَسْعَى إِنْ لَمْ يَكُنْ سَعَى. وَكَذَا: لَوْ حُصِرَ عَنِ السَّعْيِ فَقَطْ؛ لِأَنَّ الشَّرْعَ وَرَدَ بِالتَّحَلُّلِ مِنْ إِحْرَامٍ تَامٍّ يُحَرِّمُ جَمِيعَ الْمُحْظُورَاتِ، وَهَذَا يُحَرِّمُ النِّسَاءَ خَاصَّةً، فَلَا يُلْحَقُ بِهِ. وَمَتَى زَالَ الْحَصْرُ: أَتَى بِالطَّوَافِ وَالسَّعْيِ إِنْ لَمْ يَكُنْ سَعَى، وَتَمَّ حُجَّتُهُ.

(وَمَنْ حُصِرَ عَنْ) فِعْلٍ (وَاجِبٍ: لَمْ يَتَحَلَّلْ)؛ لَعَدَمِ وُجُودِهِ. (وَعَلَيْهِ دَمٌ) بِتَرْكِهِ، كَمَا لَوْ تَرَكَهُ اخْتِيَارًا، (وَحُجَّتُهُ صَحِيحٌ)؛ لِتَمَامِ أَرْكَانِهِ. (وَمَنْ صُدَّ عَنْ عَرَفَةَ) دُونَ الْحَرَمِ (فِي حَجٍّ: تَحَلَّلَ بِعُمْرَةٍ مَجَانًا) أَي: وَلَمْ يَلْزُمَهُ بِهِ دَمٌ؛ لِأَنَّهُ يُبَاحُ مَعَ غَيْرِ الْحَصْرِ، فَمَعَهُ أَوْلَى. فَإِنْ كَانَ

= لنفاسته أنقله هنا، نصه: «قوله المراد بهم هؤلاء المذكورون من كلام الخلوتي، وهو وهم ليس بشيء قاله شيخنا، بل المراد بالجماعة أكثرهم، بل يذكر في «الفروع» وغيره الجماعة غير هؤلاء، والله أعلم. تقرير».

قَدْ طَافَ لِلْقُدُومِ وَسَعَى، ثُمَّ أَحْصَرَ، أَوْ مَرَضَ، أَوْ فَاتَهُ الْحَجُّ: تَحَلَّلَ
 بِطَوَافٍ وَسَعَى آخَرِينَ؛ لِأَنَّ الْأَوَّلَيْنِ لَمْ يَقْصِدْهُمَا لِلْعُمْرَةِ.
 (وَمَنْ أَحْصَرَ بِمَرَضٍ^(١)، أَوْ) بِ(لِذَهَابِ نَفَقَةٍ، أَوْ ضَلَّ الطَّرِيقَ:
 بَقِيَ مُحَرِّمًا حَتَّى يَقْدَرَ عَلَى الْبَيْتِ^(٢))؛ لِأَنَّهُ لَا يَسْتَفِيدُ بِالْإِحْلَالِ
 الْإِنْتِقَالَ مِنْ حَالٍ إِلَى حَالٍ خَيْرٍ مِنْهَا، وَلَا التَّخَلُّصَ مِنْ أَدَى بِهِ،
 بِخِلَافِ حَصْرِ الْعَدُوِّ. وَلِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ لَمَّا دَخَلَ عَلَى ضِبَاعَةَ بِنْتِ
 الزُّبَيْرِ، وَقَالَتْ: إِنِّي أُرِيدُ الْحَجَّ، وَأَنَا شَاكِيَّةٌ؟. قَالَ: «حُجِّي،
 وَاشْتَرِطِي: أَنَّ مَحَلِّي حَيْثُ حَبَسْتَنِي»^[١]. فَلَوْ كَانَ الْمَرَضُ يُبَيِّحُ
 التَّحَلُّلَ لَمَا احتاجت إلى شَرْطٍ.

(١) قوله: (وَمَنْ أَحْصَرَ بِمَرَضٍ... إلخ) قال في «شرح الإقناع»^[٢]:
 ومثله: حَائِضٌ تَعَذَّرَ مُقَامُهَا، أَوْ رَجَعَتْ وَلَمْ تَطْفُ؛ لِجَهْلِهَا بِوُجُوبِ
 طَوَافِ الزِّيَارَةِ، أَوْ لَعَجْزِهَا عَنْهُ، أَوْ لِدَهَابِ الرُّفْقَةِ. قَالَ فِي «شرح
 المنتهى».

وَفِي «الْإِنْصَافِ»^[٣] نَقْلًا عَنِ الزَّرْكَشِيِّ: أَنَّ لَهَا التَّحَلُّلَ عِنْدَ الشَّيْخِ
 تَقِيٍّ الدِّينِ، كَمَنْ حَصَرَهُ عَدُوٌّ، وَاللَّهُ أَعْلَمُ.
 (٢) وَمِذْهَبُ أَبِي حَنِيفَةَ: جَوَازُ التَّحَلُّلِ بِحَصْرِ الْمَرَضِ. (خَطُّهُ)^[٤].

[١] أخرجه البخاري (٥٠٨٩)، ومسلم (١٢٠٧) من حديث عائشة.

[٢] «كشف القناع» (٣٧٥/٦).

[٣] انظر: «حاشية عثمان» (١٨٠/٢).

[٤] التعليق ليس في الأصل.

وَحَدِيثُ: «مَنْ كُسِرَ، أَوْ عَرِجَ، فَقَدْ حَلَّ»^[١]: مَتْرُوكُ الظَّاهِرِ، فَإِنَّهُ لَا يَصِيرُ بِمَجَرَّدِهِ حَلَالًا. فَإِنْ حَمَلُوهُ عَلَى إِبَاحَةِ التَّحَلُّلِ، حَمَلْنَاهُ عَلَى مَا إِذَا شَرَطَهُ. عَلَى أَنَّ فِي الْحَدِيثِ كَلَامًا؛ لِأَنَّ ابْنَ عَبَّاسٍ يَرْوِيهِ، وَمَذْهَبُهُ بِخِلَافِهِ.

(فَإِنْ فَاتَهُ الْحَجُّ) ثُمَّ قَدَرَ عَلَى الْبَيْتِ: (تَحَلَّلَ بِعُمْرَةٍ) نَصًّا، كَغَيْرِهِ. (وَلَا يَنْحَرُ) - مَنْ مَرِضَ، أَوْ ذَهَبَتْ نَفَقَتُهُ، أَوْ ضَلَّ الطَّرِيقَ - (هَدِيًّا مَعَهُ إِلَّا بِالْحَرَمِ)، فَلَيْسَ كَالْمَحْصَرِ مِنْ عَدُوٍّ. نَصًّا. فَيَبْعَثُ مَا مَعَهُ مِنَ الْهَدْيِ، فَيَذْبَحُ بِالْحَرَمِ.

وَصَغِيرٌ: كَبَالِغٍ فِيمَا سَبَقَ، لَكِنْ لَا يَقْضِي حَيْثُ وَجِبَ إِلَّا بَعْدَ بُلُوغِهِ، وَبَعْدَ حَجَّةِ الْإِسْلَامِ.

وَفَاسِدٌ حَجٌّ فِي ذَلِكَ: كَصَحِيحِهِ. فَإِنْ حَلَّ مَنْ أَفْسَدَ حَجَّهُ لِإِحْصَارٍ، ثُمَّ زَالَ فِي الْوَقْتِ سَعَةً: قَضَى فِي ذَلِكَ الْعَامِ. قَالَ الْمَوْفَّقُ، وَالشَّارْحُ، وَجَمَاعَةٌ: وَلَيْسَ يُتَصَوَّرُ الْقَضَاءُ فِي الْعَامِ الَّذِي أَفْسَدَ الْحَجَّ فِيهِ، فِي غَيْرِ هَذِهِ الْمَسْأَلَةِ.

(وَمَنْ شَرَطَ فِي ابْتِدَاءِ إِحْرَامِهِ: أَنَّ مَجْلِي حَيْثُ حَبَسْتَنِي: فَلَهُ

[١] أخرجه أحمد (٥٠٨/٢٤) (١٥٧٣١)، وأبو داود (١٨٦٢)، والترمذي (٩٤٠)، وابن ماجه (٣٠٧٧)، والنسائي (٢٨٦١) من حديث الحجاج بن عمرو الأنصاري. وصححه الألباني في «صحيح أبي داود» (١٦٢٧).

التَّحَلُّلُ مَجَانًا فِي الْجَمِيعِ) مِنْ فَوَاتٍ، وَإِحْصَارٍ، وَمَرَضٍ، وَنَحْوِهِ. وَلَا دَمَ وَلَا قِضَاءَ عَلَيْهِ؛ لظَاهِرِ خَبَرِ ضُبَاعَةَ^[١]. وَلِأَنَّهُ شَرْطُ صَحِيحٍ، فَكَانَ عَلَى مَا شَرَطَ. لَكِنْ إِنْ تَحَلَّلَ، وَلَمْ يَكُنْ حَجَّ حَجَّةَ الْإِسْلَامِ قَبْلُ: فَوْجُوبُهَا بَاقٍ؛ لِعَدَمِ مَا يُسْقِطُهُ.

[١] المتقدم (ص ٢١٤) من حديث عائشة.

بَابُ الْهَدْيِ وَالْأَضَاحِيِّ وَالْعَقِيقَةِ

(الْهَدْيُ: مَا يُهْدَى لِلْحَرَمِ، مِنْ نَعَمٍ وَغَيْرِهَا)؛ لِأَنَّهُ يُهْدَى إِلَى اللَّهِ تَعَالَى.

(وَالْأَضْحِيَّةُ) بَضَمُّ الْهَمْزَةِ وَكَسْرُهَا، وَتَخْفِيفُ الْيَاءِ وَتَشْدِيدُهَا: وَاحِدَةُ الْأَضَاحِيِّ: (مَا يُذْبَحُ) أَي: يُذَكَّى (مِنْ إِبِلٍ، وَبَقَرٍ) أَهْلِيَّةٌ (وَعَنْمٌ أَهْلِيَّةٌ، أَيَّامَ النَّحْرِ) يَوْمَ الْعِيدِ وَتَالِيَيْهِ، عَلَى مَا يَأْتِي، (بَسَبَبِ الْعِيدِ^(١)) - لَا لِنَحْوِ يَبْعَ -؛ (تَقَرُّبًا إِلَى اللَّهِ تَعَالَى) وَيُقَالُ فِيهَا: ضَحِيَّةٌ، وَجَمْعُهَا: ضَحَايَا. وَ: أَضْحَاةٌ^(٢)، وَالْجَمْعُ: أَضْحَى.

وَأَجْمَعُوا عَلَى مَشْرُوعِيَّتِهَا؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَصَلِّ لِرَبِّكَ وَأَنْحَرْ﴾ [الكوثر: ٢]. قَالَ جَمْعٌ مِنَ الْمَفْسَّرِينَ: الْمَرَادُ التَّضْحِيَّةُ بَعْدَ صَلَاةِ الْعِيدِ. وَرُوي أَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ: ضَحَّى بِكَبْشَيْنِ أَمْلَحَيْنِ أَقْرَيْنِ، ذَبَحَهُمَا بِيَدِهِ،

بَابُ الْهَدْيِ وَالْأَضَاحِيِّ

(١) قَوْلُهُ: (بَسَبَبِ الْعِيدِ) بِخِلَافِ مَا يُذْبَحُ بِسَبَبِ نُسُكٍ أَوْ إِحْرَامٍ. (خَطُهُ)^[١].

(٢) قَوْلُهُ: (وَأَضْحَاةٌ) أَي: وَيُقَالُ: أَضْحَاةٌ، وَالْجَمْعُ: أَضْحَى، مِثْلُ أَرْطَاةٍ وَأَرْطَى. «قَامُوسٌ». (خَطُهُ)^[٢].

[١] التعليق من زيادات (ب).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

وَسَمَّى وَكَبَّرَ، وَوَضَعَ رِجْلَهُ عَلَى صِفَاحِهِمَا. متفقٌ عليه^[١]. وَكَانَ يَبْعَثُ بِالْهَدْيِ إِلَى مَكَّةَ وَهُوَ بِالْمَدِينَةِ^[٢]، وَأَهْدَى فِي حَجَّةِ الْوَدَاعِ مِئَةَ بَدَنَةٍ^[٣].

(وَلَا تُجْزَى) أَضْحِيَّةٌ (مِنْ غَيْرِهِنَّ) أَي: الْإِبِلِ، وَالْبَقَرِ، وَالْغَنَمِ، الْأَهْلِيَّةِ.

(وَالْأَفْضَلُ) فِي هَذِي وَأَضْحِيَّةٍ: (إِبِلٌ، بَقَرٌ، فَغَنَمٌ^(١))، (إِنْ أَخْرَجَ) مَا أَهْدَاهُ أَوْ ضَحَّى بِهِ مِنْ بَدَنَةٍ أَوْ بَقَرَةٍ (كَامِلًا)؛ لِحَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ مَرْفُوعًا: «مَنْ اغْتَسَلَ يَوْمَ الْجُمُعَةِ غُسْلَ الْجَنَابَةِ، ثُمَّ رَاحَ فِي السَّاعَةِ الْأُولَى، فَكَانَ قَرَبَ بَدَنَةٍ، وَمَنْ رَاحَ فِي السَّاعَةِ الثَّانِيَةِ، فَكَانَ قَرَبَ بَقَرَةٍ، وَمَنْ رَاحَ فِي السَّاعَةِ الثَّالِثَةِ، فَكَانَ قَرَبَ كَبْشًا أَقْرَنَ...». الحديث. متفقٌ عليه^[٤]، وَلَأنَّهَا أَكْثَرُ ثَمَنًا وَلَحْمًا، وَأَنْفَعُ لِلْفُقَرَاءِ.

(١) قوله: (وَالْأَفْضَلُ... إلخ) إِذَا قُوبِلَ الْجِنْسُ بِالْجِنْسِ فَكَذَلِكَ، وَإِلَّا فَسَيَأْتِي أَنَّ سَبْعَ شِيَاهِ أَفْضَلُ مِنَ الْبَدَنَةِ وَالْبَقَرَةِ، وَالْأَمْرُ فِيهِ سَهْلٌ. (م خ). (خطه)^[٥].

[١] أخرجه البخاري (٥٥٦٥)، ومسلم (١٧/١٩٦٦) من حديث أنس.

[٢] يشير إلى حديث عائشة قالت: فتلت قلائد بدن رسول الله ﷺ، ثم أشعرها وقلدها، ثم بعث بها إلى البيت وأقام بالمدينة. أخرجه البخاري (١٦٩٩)، ومسلم (١٣٢١/٣٦٢).

[٣] أخرجه مسلم (١٢١٨) من حديث جابر الطويل. وتقدم (٦١٧/٣).

[٤] أخرجه البخاري (٨٨١)، ومسلم (١٠/٨٥٠).

[٥] «حاشية الخلوتي» (٤٣٠/٢)، والتعليق من زيادات (ب).

(و) الْأَفْضَلُ (مِنْ كُلِّ جِنْسٍ: أَسْمَنُ، فَأَغْلَى ثَمَنًا)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَمَنْ يُعْظِمِ شَعِيرَ اللَّهِ فَإِنَّهَا مِنْ تَقْوَى الْقُلُوبِ﴾ [الحج: ٣٢]. قَالَ ابْنُ عَبَّاسٍ: تَعْظِيمُهَا: اسْتِسْمَانُهَا وَاسْتِحْسَانُهَا. وَلِأَنَّهُ أَعْظَمُ لِأَجْرِهَا، وَأَكْثَرُ لِنَفْعِهَا.

(فَأَشْهَبُ) أَي: أَفْضَلُ أَلْوَانِهَا: الْأَشْهَبُ^(١)، (وَهُوَ: الْأَمْلَحُ، وَهُوَ: الْأَبْيَضُ) النَّقِيُّ الْبَيَاضِ^(٢). قَالَهُ ابْنُ الْأَعْرَابِيِّ. (أَوْ: مَا) فِيهِ بَيَاضٌ وَسَوَادٌ، وَ(بَيَاضُهُ أَكْثَرُ مِنْ سَوَادِهِ) قَالَهُ الْكِسَائِيُّ. لِحَدِيثِ مَوْلَاةِ أَبِي وَرْقَةَ بْنِ سَعِيدٍ مَرْفُوعًا: «دَمُ غَفَرَاءَ^(٣) أَزْكَى عِنْدَ اللَّهِ مِنْ دَمِ سَوْدَاوِينَ». رَوَاهُ أَحْمَدُ^[١] بِمَعْنَاهُ. وَقَالَ أَبُو هُرَيْرَةَ: دَمُ بَيْضَاءَ أَحَبُّ إِلَى اللَّهِ مِنْ دَمِ سَوْدَاوِينَ. وَلِأَنَّهُ لَوْ أُضْحِيَّتِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ^[٢].

(١) الشَّهْبُ، مُحَرَّكَةً: بَيَاضٌ يَصْدَعُهُ سَوَادٌ، كَالشَّهْبَةِ، بِالضَّمِّ. «قَامُوس». (خَطُهُ)^[٣].

(٢) قَالَ أَحْمَدُ: يُعْجِبُنِي الْبَيَاضُ. (خَطُهُ)^[٤].

(٣) الْأَعْفَرُ مِنَ الطُّبَاءِ: مَا يَغْلُو بَيَاضُهُ حُمْرَةً، أَوِ الَّذِي فِي سِرَابِهِ حُمْرَةٌ وَأَقْرَانُهُ بَيْضٌ، أَوِ الْأَبْيَضُ لَيْسَ بِالشَّدِيدِ الْبَيَاضِ. (خَطُهُ)^[٥].

[١] أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (٢٣٥/١٥) (٩٤٠٤). وَانْظُرْ: «عِلَلُ الدَّارِقُطْنِيِّ» (٣٢٧/١٠)، وَ«السَّلْسَلَةُ الصَّحِيحَةُ» (١٨٦١).

[٢] تَقْدِمُ تَخْرِيجَهُ قَرِيبًا مِنْ حَدِيثِ أَنْسَ.

[٣] التَّعْلِيقُ مِنْ زِيَادَاتِ (ب).

[٤] التَّعْلِيقُ مِنْ زِيَادَاتِ (ب).

[٥] التَّعْلِيقُ مِنْ زِيَادَاتِ (ب).

(فأصْفَرُ^(١)، فأسودُ) أي: كُلَّمَا كَانَ أَحْسَنَ لَوْنًا، فَأَفْضَلَ.
(و) أَفْضَلُ (مِنْ ثَنِيٍّ مَعْزٍ: جَذْعُ ضَاْنٍ^(٢)) قَالَ أَحْمَدُ: لَا تُعْجِبُنِي
الْأُضْحِيَّةُ إِلَّا بِالضَّانِ. وَلَأنَّهُ أَطْيَبُ لَحْمًا مِنْ ثَنِيٍّ مَعْزٍ.
(و) أَفْضَلُ (مِنْ سُبْعٍ بَدَنَةٍ، أَوْ) سُبْعٍ (بَقَرَةٍ: شَاةٌ) جَذْعُ ضَاْنٍ، أَوْ
ثَنِيٍّ مَعْزٍ.

(و) أَفْضَلُ (مِنْ إِحْدَاهُمَا)، أي: الْبَدَنَةِ أَوْ الْبَقَرَةِ: (سُبْعُ شَيْيَاهِ)؛
لَكثْرَةِ إِرَاقَةِ الدَّمَاءِ.

(و) أَفْضَلُ (مِنْ الْمُغَالَاةِ: تَعَدُّدٌ^(٣) فِي جِنْسٍ). سَأَلَهُ ابْنُ مَنْصُورٍ:

(١) الصُّفْرَةُ، بِالضَّمِّ، مَعْرُوفَةٌ. وَالسَّوَادُ ضِدُّ الْبَيَاضِ. «قَامُوس». (خطه)^[١].
(٢) جَذْعُ ضَاْنٍ أَفْضَلُ مِنْ ثَنِيٍّ مَعْزٍ، عَلَى الصَّحِيحِ مِنَ الْمَذْهَبِ. قَالَ فِي
«الْإِنْصَافِ»^[٢]. (خطه).

(٣) قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»^[٣]: وَهَلْ زِيَادَةُ الْعَدَدِ أَفْضَلُ، كَالْعِتَقِ؟ أَمْ الْمُغَالَاةُ
فِي الثَّمَنِ، وَفَاقًا لِلشَّافِعِيِّ؟ أَمْ سَوَاءٌ؟ يَتَوَجَّهُ ثَلَاثَةٌ أَوْجُهُ. ثُمَّ ذَكَرُوا
رِوَايَةَ ابْنِ مَنْصُورٍ. انْتَهَى.

وَرَجَّحَ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ تَفْضِيلَ الْبَدَنَةِ السَّمِيَّةِ. قَالَ ابْنُ رَجَبٍ: وَفِي
«سَنَنِ أَبِي دَاوُدَ»^[٤] حَدِيثٌ يَدُلُّ عَلَيْهِ. (خطه)^[٥].

[١] التعليق من زيادات (ب).

[٢] «الإنصاف» (٣٣٣/٩)، والتعليق من زيادات (ب).

[٣] «الفروع» (٨٦/٦).

[٤] أخرجه أبو داود (١٧٥٦) من حديث ابن عمر. وضعفه الألباني في «ضعيف أبي داود» (٣٠٩).

[٥] التعليق ليس في الأصل.

بَدَنْتَانِ سَمِيتَانِ بِتِسْعَةٍ، وَبَدَنَةٌ بَعَشْرَةٌ؟ قَالَ: بَدَنْتَانِ أَعْجَبُ إِلَيَّ^(١).
 (وَذَكَرَ: كَأَنِّي)؛ لِعُمُومٍ: ﴿لِيَذْكُرُوا اسْمَ اللَّهِ عَلَى مَا رَزَقَهُمْ مِنْ
 بِهِيمَةٍ آلَاتِنَا﴾ [الحج: ٣٤]، وَقَوْلِهِ: ﴿وَالْبُدْنَ جَعَلْنَاهَا لَكُمْ مِنْ
 شَعِيرِ اللَّهِ﴾ [الحج: ٣٦]. وَأَهْدَى النَّبِيُّ ﷺ جَمَلًا كَانَ لِأَبِي جَهْلٍ
 فِي أَنْفِهِ بُرَّةٌ مِنْ فِصَّةٍ. رَوَاهُ أَبُو دَاوُدَ، وَابْنُ مَاجَهَ^[١]. وَقَالَ أَحْمَدُ:
 الْخَصِيُّ أَحَبُّ إِلَيْنَا مِنَ النَّعْجَةِ؛ لِأَنَّ لَحْمَهُ أَوْفَرُ وَأَطْيَبُ.
 (وَلَا يُجَزِي) فِي هَدْيٍ وَاجِبٍ، وَلَا أَضْحِيَّةٍ: (دُونَ جَذَعِ ضَّانٍ)،
 وَهُوَ: (مَا لَهُ سِتَّةُ أَشْهُرٍ) كَوَامِلٍ؛ لِحَدِيثٍ: «يُجَزِي الْجَذَعُ مِنَ الضَّانِّ
 أَضْحِيَّةً». رَوَاهُ ابْنُ مَاجَهَ^[٢]. وَالْهَدْيُ مِثْلُهَا. وَيُعْرَفُ بَنَوْمِ الصُّوفِ
 عَلَى ظَهْرِهِ^(٢). قَالَه الْخِرَقِيُّ، عَنْ أَبِيهِ، عَنْ أَهْلِ الْبَادِيَةِ.
 (و) لَا يُجَزِي: دُونَ (ثَنِيٍّ مَغْزٍ) وَهُوَ: (مَا لَهُ سِتَّةُ كَامِلَةٍ؛ لِأَنَّهُ
 قَبْلَهَا لَا يُلْقَحُ، بِخِلَافِ جَذَعِ الضَّانِّ، فَإِنَّهُ يَنْزُو فَيُلْقَحُ).

(١) قوله: (بدنتان) ورجح الشيخ تقي الدين البدنة؛ لأن الأجر عنده على قدر القيمة.

(٢) نومه: إذا افترق عن ظهره على جنبه. (خطه)^[٣].

[١] أخرجه أبو داود (١٧٤٩)، وابن ماجه (٣١٠٠) من حديث ابن عباس. وصححه الألباني.

[٢] أخرجه ابن ماجه (٣١٣٩) من حديث أم بلال بنت هلال، عن أبيها. وضعفه الألباني في «الضعيفة» (٦٥).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

(و) لَا يُجْزَى: دُونَ (ثَنِيٍّ بَقَرٍ)، وهو: (مَا لَهُ سَنَتَانِ) كَامِلَتَانِ.
 (و) لَا يُجْزَى: دُونَ (ثَنِيٍّ إِبِلٍ)، وهو: (مَا لَهُ خَمْسُ سِنِينَ) كَوَامِلَ.
 سُمِّيَ بِذَلِكَ؛ لِأَنَّهُ أَلْقَى ثَنِيَّتَهُ.

(و) تُجْزَى شَاةٌ: عَنْ وَاحِدٍ، (و) عَنْ (أَهْلِ بَيْتِهِ وَعِيَالِهِ) نَصًّا^(١)؛
 لِحَدِيثِ أَبِي أَيُّوبَ: كَانَ الرَّجُلُ فِي عَهْدِ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ يُضَحِّي
 بِالشَّاةِ عَنْهُ وَعَنْ أَهْلِ بَيْتِهِ^(٢)، فَيَأْكُلُونَ، وَيُطْعَمُونَ^[١]. قَالَ فِي
 «الشرح»: حَدِيثٌ صَحِيحٌ.

(و) تُجْزَى (بَدَنَةً، أَوْ بَقَرَةً: عَنْ سَبْعَةٍ^(٣)) رُوي عَنْ عَلِيٍّ، وَابْنِ
 مَسْعُودٍ، وَابْنِ عَبَّاسٍ، وَعَائِشَةَ؛ لِحَدِيثِ جَابِرٍ: نَحَرْنَا بِالْحُدَيْيَةِ مَعَ

(١) وَفِي «الموطأ»^[٢]، عَنْ ابْنِ شَهَابٍ، قَالَ: مَا نَحَرَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ عَنْهُ
 وَعَنْ أَهْلِ بَيْتِهِ إِلَّا بَدَنَةً وَاحِدَةً، أَوْ بَقَرَةً وَاحِدَةً. شَكَّ مَالِكٌ. (خَطَهُ)^[٣].
 (٢) قَوْلُهُ: (عَنْهُ وَعَنْ أَهْلِ بَيْتِهِ) رُبَّمَا أَفْهَمَ أَنَّهُ لَا يُشْرِكُ مَعَ أَهْلِ بَيْتِهِ أَجَانِبَ.
 وَزَعَمَ بَعْضُهُمْ أَنَّهُ لَا خُصُوصَ لِأَهْلِ الْبَيْتِ بِذَلِكَ. قُلْتُ: وَهَذَا هُوَ
 الظَّاهِرُ.

(٣) قَوْلُهُ فِي الْبَدَنَةِ وَالْبَقَرَةِ عَنْ سَبْعَةٍ: هَلْ ذَلِكَ مُطْلَقًا، فَلَا تُجْزَى عَنْ أَهْلِ
 بَيْتِهِ إِذَا كَانُوا أَكْثَرَ مِنْ سَبْعَةٍ، أَوْ هِيَ أَوْلَى بِالْإِجْزَاءِ مِنَ الشَّاةِ؟ وَهُوَ
 الظَّاهِرُ. لَكِنْ فِي الزَّرْكَشِيِّ مَا يُقَوِّي الْأَوَّلَ؛ فَإِنَّهُ ذَكَرَ إِعَادَةَ إِجْزَاءِ

[١] أَخْرَجَهُ التِّرْمِذِيُّ (١٥٠٥). وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الإرواء» (١١٤٢).

[٢] «الموطأ» (٤٨٦/٢).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

النَّبِيُّ ﷺ الْبَدَنَةَ عَنْ سَبْعَةٍ، وَالْبَقَرَةَ عَنْ سَبْعَةٍ. رواه مُسْلِمٌ^[١].
(وَيُعْتَبَرُ ذَبْحُهَا) أَي: الْبَدَنَةُ، أَوِ الْبَقَرَةُ (عَنْهُمْ) نَصًّا^(١)؛ لِحَدِيثٍ:
«إِنَّمَا الْأَعْمَالُ بِالنِّيَّاتِ»^[٢]. (وَسَوَاءٌ أَرَادُوا) كُلُّهُمْ (قُرْبَةً، أَوْ) أَرَادَ

الْبَقَرَةَ وَالْبَدَنَةَ عَنْ سَبْعَةٍ فِي آخِرِ «الْأَضْحِيَّةِ»، قَالَ: وَقَدْ يُقَالُ: إِنَّهُ إِنَّمَا
أَعَادَهَا هُنَا؛ لِأَنَّ كَلَامَهُ السَّابِقَ فِي أَنَّ الْبَدَنَةَ أَوِ الْبَقَرَةَ تُجْزَى عَنْ سَبْعَةٍ،
فَهَذَا قَدْ يُقَالُ فِيمَا إِذَا ذَبَحَهَا ذَابَحَ عَنْهُمْ، وَنَحْوِ ذَلِكَ، وَهَذِهِ الْمَسْأَلَةُ
فِيمَا إِذَا اشْتَرَكُوا فِيهَا.. قَالَ: وَالْأَجُودُ: أَنْ يَقَالَ: إِنَّ كَلَامَهُ السَّابِقَ فِي
الْوَاجِبِ؛ إِذِ الْإِجْرَاءُ يُشْعِرُ بِذَلِكَ، وَهُنَا فِي التَّطَوُّعِ. وَنَبَّهَ بِذَلِكَ عَلَى
مُخَالَفَةِ مَنْ فَرَّقَ بَيْنَهُمَا. انْتَهَى.

(١) أَمَرَ النَّبِيُّ ﷺ سَبْعَةً مِنْ أَصْحَابِهِ كَانُوا مَعَهُ، فَأَخْرَجَ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمْ
دِرْهَمًا، فَاشْتَرَوْا أَضْحِيَّةً، فَقَالُوا: يَا رَسُولَ اللَّهِ، لَقَدْ أَغْلَيْنَاهَا. فَقَالَ
رَسُولُ اللَّهِ ﷺ: «إِنْ أَفْضَلَ الضَّحَايَا أَغْلَاهَا وَأَسْمَنُهَا». فَأَمَرَ رَسُولُ
اللَّهِ ﷺ فَأَخَذَ رَجُلٌ بِرَجُلٍ، وَرَجُلٌ بِرَجُلٍ، وَرَجُلٌ بِيَدٍ، وَرَجُلٌ بِيَدٍ،
وَرَجُلٌ بِقَرْنٍ، وَرَجُلٌ بِقَرْنٍ، وَذَبَحَهَا السَّابِعُ، وَكَبَّرُوا عَلَيْهَا جَمِيعًا.
ذَكَرَهُ أَحْمَدُ^[٣].

قَالَ ابْنُ الْقَيْمِ: نُزِّلَ هَؤُلَاءِ النَّفَرُ مَنْزِلَةَ أَهْلِ الْبَيْتِ الْوَاحِدِ. (خَطَهُ)^[٤].

[١] أَخْرَجَهُ مُسْلِمٌ (٣٥٠/١٣١٨). وَانْظُرْ مَا تَقْدُمُ (ص ٨٠).

[٢] تَقْدِمُ تَخْرِيجَهُ (٢١٦/١).

[٣] أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (٢٥٠/٢٤) (١٥٤٩٤) مِنْ حَدِيثِ جَدِّ أَبِي الْأَشَدِّ السَّلْمِيِّ. وَضَعْفُهُ
الْأَلْبَانِيُّ فِي «الضَّعِيفَةِ» (١٦٧٨).

[٤] انْظُرْ: «إِعْلَامُ الْمُوقِعِينَ» (٢٣٣/٤)، وَالتَّعْلِيقُ لَيْسَ فِي الْأَصْلِ.

(بَعْضُهُمْ) قُرْبَةً (و) أَرَادَ (بَعْضُهُمْ لَحْمًا، أَوْ كَانَ بَعْضُهُمْ) مُسْلِمًا وَأَرَادَ الْقُرْبَةَ، وَبَعْضُهُمْ (ذِمِّيًّا). وَلِكُلِّ مِنْهُمْ مَا نَوَى؛ لِأَنَّ الْجُزْءَ الْمَجْزِيَّ لَا يَنْقُصُ أَجْرُهُ بِإِرَادَةِ الشَّرِيكِ غَيْرِ الْقُرْبَةِ. وَكَمَا لَوْ اخْتَلَفَتْ جِهَاتُ الْقُرْبِ. وَالْقِسْمَةُ فِيهَا: إِفْرَازٌ، لَا يَبِيعُ.

وإن اشترك ثلاثة في بدنة أو بقرة، وأوجبوها: لم يَجْزُ أَنْ يُشْرِكُوا غَيْرَهُمْ فِيهَا. وإن ذبحها قومٌ على أنهم سبعة، فبأنوا ثمانية: ذبحوا شاةً وأجزأهم ذلك. وإن اشترك اثنان في شاتين على الشيوع: جاز. وإن اشترى سبع بقرة أو بدنة، ذبحت للحم ليضحى به: فهو لحم، وليس بأضحية. نصًا.

(وَيُجْزَى فِيهِمَا) أَي: الْهَدْيِ وَالْأُضْحِيَّةِ: (جَمَاءً) لَمْ يُخْلَقْ لَهَا قَرْنٌ، (وَبَتَرَاءً) لَا ذَنْبَ لَهَا خِلْقَةً، أَوْ مَقْطُوعًا. وَصَمْعَاءُ، بَصَادٍ وَعَيْنٍ مُهْمَلَتَيْنِ: صَغِيرَةُ الْأُذُنِ، (وَخَصِيٌّ) مَا قُطِعَتْ خُصْيَتَاهُ، أَوْ سُلْتَا^(١)، (وَمَرْضُوضُ الْخِصْيَتَيْنِ)؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ: ضَحَّى بِكَبْشَيْنِ مُوجُوعَيْنِ^[١]. وَالْوَجَاءُ: رَضُّ الْخِصْيَتَيْنِ. وَلِأَنَّ الْخِصَاءَ: إِذْهَابُ غُضُوٍّ غَيْرِ مُسْتَطَابٍ يَطِيبُ اللَّحْمُ بِذِهَابِهِ وَيَسْمَنُ.

(١) وَلَا يُجْزَى خَصِيٌّ مَجْبُوبٌ، وَهُوَ: مَا قُطِعَ ذَكَرُهُ وَأُنْثِيَاهُ. (خطه)^[٢].

[١] أخرجه أحمد (٢٨٥/٣٩) (٢٣٨٦٠) من حديث أبي رافع. وصححه الألباني في «الإرواء» (١١٤٧).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

(و) يُجْزَى فِي هَدْيٍ وَأُضْحِيَّةٍ، مِنْ إِبِلٍ أَوْ بَقَرٍ أَوْ غَنَمٍ: (مَا خُلِقَ بِلَا أُذُنٍ، أَوْ ذَهَبَ نِصْفُ أَلْتِيهِ) فَمَا دُونَهُ. وَكَذَا: الْحَامِلُ، فِي ظَاهِرِ كَلَامِ أَحْمَدَ وَالْأَصْحَابِ.

(وَلَا) يُجْزَى فِيهِمَا: (بَيِّنَةُ الْعَوْرِ؛ بَأْنِ انْخَسَفَتْ عَيْنُهَا)؛ لِلْخَبَرِ.

(وَلَا) يُجْزَى فِيهِمَا: (قَائِمَةُ الْعَيْنَيْنِ مَعَ ذَهَابِ إِبْصَارِهِمَا)؛ لِأَنَّ

الْعَمَى يَمْنَعُ مَشِيَّهَا مَعَ رَفِيقَتِهَا، وَيَمْنَعُ مُشَارَكَتَهَا فِي الْعَلْفِ. وَفِي النَّهْيِ عَنِ الْعَوْرَاءِ: تَنْبِيْهُ عَلَى الْعَمْيَاءِ.

(وَلَا) يُجْزَى فِيهِمَا: (عَجْفَاءٌ لَا تُنْقِي^(١))، وَهِيَ: الْهَزِيلَةُ الَّتِي لَا

مُخٌّ فِيهَا. وَلَا عَرَجَاءٌ لَا تُطِيقُ مَشْيًا مَعَ صَحِيحَةٍ. وَلَا بَيِّنَةُ الْمَرَضِ).

لِحَدِيثِ الْبَرَاءِ بْنِ عَازِبٍ: قَامَ فِينَا رَسُولُ اللَّهِ ﷺ فَقَالَ: «أَرْبَعٌ لَا

تَجُوزُ فِي الْأَصْحَابِ: الْعَوْرَاءُ الْبَيِّنُ عَوْرُهَا، وَالْمَرِيضَةُ الْبَيِّنُ مَرَضُهَا،

وَالْعَرَجَاءُ الْبَيِّنُ ظَلْعُهَا، وَالْعَجْفَاءُ الَّتِي لَا تُنْقِي^(١)». رَوَاهُ أَبُو دَاوُدَ،

وَالنَّسَائِيُّ^[١].

(١) قَوْلُهُ: (لَا تُنْقِي) بَضْمُ التَّاءِ وَكَسْرُ الْقَافِ، مِنْ أَنْقَتَ الْإِبِلُ، إِذَا سَمِنَتْ

وَصَارَ فِيهَا نَقَاءٌ، وَهُوَ مُخُّ الْعَظْمِ وَشَحْمُ الْعَيْنِ مِنَ السَّمَنِ.

(مَطْلَع)^[٢].

[١] أَخْرَجَهُ أَبُو دَاوُدَ (٢٨٠٢)، وَالنَّسَائِيُّ (٤٣٨١) مِنْ حَدِيثِ الْبَرَاءِ بْنِ عَازِبٍ.

وَصَحَّحَهُ الْأُبُلَانِيُّ فِي «الْإِرْوَاءِ» (١١٤٨).

[٢] «الْمَطْلَعُ» ص (٢٤٢).

فَإِنْ كَانَ عَلَى عَيْنِهَا بَيَاضٌ، وَلَمْ تَذْهَبْ: أَجْزَأَتْ؛ لِأَنَّ عَوْرَهَا لَيْسَ بَيِّنًا، وَلَا يَنْقُصُ بِهِ لَحْمُهَا.

(وَلَا) تُجْزِئُ فِيهِمَا: (جَدَاءٌ^(١))، وَهِيَ: الْجَدْبَاءُ، وَهِيَ: مَا شَابَ وَنَشَفَ ضَرْعُهَا^(٢))؛ لِأَنَّهَا فِي مَعْنَى الْعَجْفَاءِ، بَلْ أَوْلَى.

(وَلَا) يُجْزِئُ فِيهِمَا: (هَتْمَاءُ)، وَهِيَ: الَّتِي ذَهَبَتْ ثَنَائِيهَا مِنْ أَصْلِهَا)، كَالَّتِي قَبَلَهَا.

(وَلَا عَصْمَاءُ: مَا انْكَسَرَ غِلَافُ قَرْنِهَا) قَالَهُ فِي «الْمُسْتَوْعِبِ»، وَ«التَّلْخِصِ».

(وَلَا) يُجْزِئُ فِيهِمَا: (خَصِيٌّ^(٣) مَجْبُوبٌ) نَصًّا.

(١) قوله: (جَدَاءُ) قَالَ بَعْضُهُمْ: الْجَدَاءُ: اسْمٌ لِمَا لَمْ يَكُنْ فِي ضَرْعِهَا لَبَنٌ، فَإِذَا وُجِدَ فِيهِ شَيْءٌ فَلَيْسَتْ بِجَدَاءٍ وَلَوْ جَدَّ شَطْرٌ وَسَلِمَ آخَرُ، أَوْ بَعْضُهُ، لَمْ تَكُنْ جَدَاءً. قَالَهُ بَعْضُ فُقَهَاءِ نَجْدٍ.

(٢) قَالَ بَعْضُ الْمَالِكِيَّةِ عَنْ مَذْهَبِهِمْ: لَا تُجْزِئُ فِي الْأُضْحِيَّةِ يَابِسَةُ الضَّرْعِ، فَإِنْ كَانَتْ تُرَضُّعُ بِيَعْضِهِ، لَمْ يَضُرَّ.

وَفِي «شرح الغاية»: شَابَ: ابْيَضَّ ضَرْعُهَا. وَاللَّهُ أَعْلَمُ. (خطه)^[١].

(٣) قوله: (خَصِيٌّ) وَهُوَ مَا قُطِعَ ذَكَرُهُ وَأُنْثِيَاهُ، لَا مَا قُطِعَتْ أُنْثِيَاهُ فَقَطْ، أَوْ سُلَّتَا أَوْ رُضَّتَا، فَإِنَّهُ يُجْزِئُ، كَمَا تَقَدَّمَ. (ح ع)^[٢].

[١] التعليق من زيادات (ب).

[٢] «حاشية عثمان» (١٨٥/٢).

(وَلَا عَضْبَاءُ، وَهِيَ: مَا ذَهَبَ أَكْثَرُ أُذُنِهَا، أَوْ) ذَهَبَ أَكْثَرُ (قَرْنِهَا): لِحْدِيثٍ عَلَيَّ، قَالَ: نَهَى النَّبِيُّ ﷺ أَنْ يُضْحَى بِأَعْضَبِ الْأُذُنِ وَالْقَرْنِ. قَالَ قَتَادَةُ: فَذَكَرْتُ ذَلِكَ لِسَعِيدِ بْنِ الْمُسَيَّبِ، فَقَالَ: الْعَضْبُ: النِّصْفُ فَأَكْثَرُ. رَوَاهُ الْخَمْسَةُ^[١]. وَصَحَّحَهُ التِّرْمِذِيُّ. وَلَأَنَّ الْأَكْثَرَ كَالْكُلِّ.

(وَتُكْرَهُ: مَعِيَّتُهُمَا) أَي: الْأُذُنِ وَالْقَرْنِ (بِخَرْقٍ، أَوْ شَقٍّ، أَوْ قَطْعٍ لِنِصْفٍ) مِنْهُمَا، (فَأَقْلَّ)؛ لِحْدِيثٍ عَلَيَّ: أَمَرْنَا رَسُولُ اللَّهِ ﷺ أَنْ نَسْتَشْرِفَ الْعَيْنَ وَالْأُذُنَ، وَأَنْ لَا نُضْحِيَ بِمُقَابَلَةٍ، وَلَا مُدَابَرَةٍ، وَلَا خَرْقَاءَ، وَلَا شَرْقَاءَ. قَالَ زُهَيْرٌ: قُلْتُ لِأَبِي إِسْحَاقَ: مَا الْمُقَابَلَةُ؟ قَالَ: يُقْطَعُ طَرَفُ الْأُذُنِ. قُلْتُ: فَمَا الْمُدَابَرَةُ؟ قَالَ: تُقْطَعُ مِنْ مُؤَخَّرِ الْأُذُنِ. قُلْتُ: فَمَا الْخَرْقَاءُ؟ قَالَ: تُشَقُّ الْأُذُنُ. قُلْتُ: فَمَا الشَّرْقَاءُ؟ قَالَ: تُشَقُّ أُذُنُهَا لِلْسِّمَةِ. رَوَاهُ أَبُو دَاوُدَ^[٢]. وَهَذَا نَهْيٌ تَنْزِيهِ فِيحْصُلُ الْإِجْزَاءِ بِهَا؛ لِأَنَّ اشْتِرَاطَ السَّلَامَةِ مِنْ ذَلِكَ يَشُقُّ، وَلَا يَكَادُ يُوجَدُ سَالِمٌ مِنْ هَذَا كُلِّهِ.

[١] أخرجه أحمد (٣٦١/٢) (١١٥٧)، وأبو داود (٢٨٠٥)، والتِّرْمِذِيُّ (١٥٠٤)، وابن ماجه (٣١٤٥)، والنسائي (٤٣٨٩). وقال الألباني في «الإرواء» (١١٤٩): منكر.

[٢] أخرجه أبو داود (٢٨٠٤). وضعفه الألباني في «ضعيف أبي داود» (٤٨٧) إلا جملة الأمر بالاستشراف.

(وَسَنَّ نَحْرُ الْإِبِلِ قَائِمَةً، مَعْقُولَةً يَدُهَا الْيُسْرَى؛ بَأَنْ يَطْعَنَهَا) بَنَحْرِ حَرْبَةٍ (فِي الْوَهْدَةِ) وَهِيَ: (بَيْنَ الْعُنُقِ وَالصَّدْرِ)؛ لِحَدِيثِ زِيَادِ بْنِ جُبَيْرٍ، قَالَ: رَأَيْتُ ابْنَ عَمَرَ أَتَى عَلَى رَجُلٍ أَنَاخَ بَدَنَةً لِيَنْحَرَهَا، فَقَالَ: ابْعَثْهَا قَائِمَةً مَقِيدَةً، سُنَّةَ مُحَمَّدٍ ﷺ. متفقٌ عليه^[١]. وروى أبو داود^[٢] عن عبد الرحمن بن سابط: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ وَأَصْحَابَهُ كَانُوا يَنْحَرُونَ الْبَدَنَةَ مَعْقُولَةً الْيُسْرَى، قَائِمَةً عَلَى مَا بَقِيَ مِنْ قَوَائِمِهَا. وَيُؤَيِّدُهُ: ﴿فَإِذَا وَجَبَتْ جُنُوبُهَا﴾ [الحج: ٣٦]. لَكِنْ إِنْ خَشِيَ أَنْ تَنْفِرَ، أَنَاخَهَا.

(و) سَنَّ (ذَبَحَ بَقَرٍ وَغَنَمٍ عَلَى جَنْبِهَا الْأَيْسَرِ، مُوجَّهَةً إِلَى الْقِبْلَةِ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿إِنَّ اللَّهَ يَأْمُرُكُمْ أَنْ تَذْبَحُوا بَقَرَةً﴾ [البقرة: ٦٧]، وَلِحَدِيثِ: ضَحَّى بِكَبْشَيْنِ أَمْلَحَيْنِ أَقْرَنَيْنِ، ذَبَحَهُمَا بِيَدِهِ^[٣]. وَيَجُوزُ نَحْرُ مَا يُذْبَحُ، وَذَبْحُ مَا يُنْحَرُ، وَيَحِلُّ؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَجَاوِزْ مَحَلَّ الذَّبْحِ، وَلِعُمُومِ حَدِيثِ: «مَا أَنْهَرَ الدَّمَ وَذَكَرَ اسْمُ اللَّهِ عَلَيْهِ، فَكُلُّ»^[٤]. (وَيُسَمَّى) وَجُوبًا (حِينَ يُحَرِّكُ يَدَهُ بِالْفِعْلِ) أَيِ: النَّحْرِ أَوِ الذَّبْحِ، وَتَسْقُطُ سَهْوًا، (وَيُكَبَّرُ) نَدْبًا، (وَيَقُولُ: اللَّهُمَّ هَذَا مِنْكَ وَلَكَ)؛

[١] أخرجه البخاري (١٧١٣)، ومسلم (٣٥٨/١٣٢٠).

[٢] أخرجه أبو داود (١٧٦٧). وصححه الألباني في «صحيح أبي داود» (١٥٥٠).

[٣] تقدم تخريجه (ص ٢١٨).

[٤] أخرجه البخاري (٢٤٨٨)، ومسلم (١٩٦٨) من حديث رافع بن خديج.

لحديث ابن عمر مرفوعاً: «ذَبَحَ يَوْمَ الْعِيدِ كَبْشَيْنِ، ثُمَّ قَالَ حِينَ وَجَّهَهُمَا: ﴿وَجَّهْتُ وَجْهِيَ لِلَّذِي فَطَرَ السَّمَوَاتِ وَالْأَرْضَ حَنِيفًا وَمَا أَنَا مِنَ الْمُشْرِكِينَ﴾ [الأنعام: ٧٩]. ﴿إِنَّ صَلَاتِي وَنُسُكِي وَمَحْيَايَ وَمَمَاتِي لِلَّهِ رَبِّ الْعَالَمِينَ﴾ لا شَرِيكَ لَهُ وَيَذَلِكَ أُمِرْتُ وَأَنَا أَوَّلُ الْمُسْلِمِينَ» [الأنعام: ١٦٢، ١٦٣]، بِسْمِ اللَّهِ وَاللَّهُ أَكْبَرُ، اللَّهُمَّ هَذَا مِنْكَ وَلَكَ». رواه أبو داود^[١].

(ولا بأس بقوله) أي: نَحْوِ الذَّابِحِ: (اللَّهُمَّ تَقَبَّلْ مِنْ فُلَانٍ)؛
لحديث: «اللَّهُمَّ تَقَبَّلْ مِنْ مُحَمَّدٍ وَآلِ مُحَمَّدٍ، وَأُمِّهِ مُحَمَّدٍ»، ثُمَّ ضَحَّى. رواه مسلم^[٢].

(وَيَذْبَحُ) أَوْ يَنْحَرُ (وَاجِبًا) مِنْ هَدْيٍ وَأُضْحِيَّةٍ: (قَبْلَ) ذَبْحِ أَوْ نَحْرِ
(نَفْلٍ)^(١) مِنْهُمَا؛ مُسَارَعَةً لِأَدَاءِ الْوَاجِبِ.

(وَسُنَّ: إِسْلَامُ ذَابِحٍ)؛ لِأَنَّهُ قُرْبَةٌ، فَيَنْبَغِي أَنْ لَا يَلِيَهَا غَيْرُ أَهْلِهَا.
فَإِنْ اسْتَنَابَ فِيهَا ذِمِّيًّا: أَجْزَأَتْ مَعَ الْكَرَاهَةِ.

(١) قوله: (وَيَذْبَحُ وَاجِبًا.. إلخ) ولعل المراد: اسْتِحْبَابًا مَعَ سَعَةِ الْوَقْتِ،
وقد تقدَّم مِمَّنْ عَلَيْهِ زَكَاةُ الصَّدَقَةِ تَطَوُّعًا قَبْلَ إِخْرَاجِهَا، وَلَا يَكَادُ
يَتَحَقَّقُ الْفَرْقُ. (ش إقناع)^[٣].

[١] أخرجه أبو داود (٢٧٩٥) من حديث جابر، لا من حديث ابن عمر. وضعفه الألباني،
ثم صححه في «صحيح أبي داود» (٢٤٩١/م).

[٢] أخرجه مسلم (١٩٦٧).

[٣] «كشاف القناع» (٤١٧/٦).

(وَتَوَلَّيْهِ) أي: المَهْدِي أو المُضْحِي الذَّبَح (بِنَفْسِهِ أَفْضَلَ) نَصًّا؛
لِلْأَخْبَارِ. وَتَجَوُّزُ الْاسْتِنَابَةِ فِيهِ؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ: نَحَرَ مِمَّا سَاقَهُ فِي
حَجَّتِهِ ثَلَاثًا وَسِتِّينَ بَدَنَةً، وَاسْتَنَابَ عَلِيًّا فِي نَحْرِ الْبَاقِي^[١].

(وَيَحْضُرُ) مُهْدٍ أو مُضَحٍّ (إِنْ وَكَّلَ)؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ الطَّوِيلِ:
وَاحْضُرُوهَا إِذَا ذَبَحْتُمْ، فَإِنَّهُ يُغْفَرُ لَكُمْ عِنْدَ أَوَّلِ قَطْرَةٍ مِنْ دَمِهَا.
(وَيُعْتَبَرُ: نِيَّتُهُ) أي: المُوَكَّلِ^(١) (إِذَنْ) أي: حَالِ التَّوَكُّلِ فِي
الذَّبَحِ، (إِلَّا مَعَ التَّعْيِينِ)؛ بَأَنْ يَكُونَ الْهَدْيُ مُعَيَّنًا، أَوِ الْأُضْحِيَّةُ مُعَيَّنَةً،
فَلَا تُعْتَبَرُ النِّيَّةُ.

كما (لَا) تُعْتَبَرُ (تَسْمِيَةُ الْمُضْحِي عَنْهُ) وَلَا الْمَهْدَى عَنْهُ؛ اكْتِفَاءً
بِالنِّيَّةِ.

(وَوَقْتُ ذَبْحِ أُضْحِيَّةٍ، وَ) وَقْتُ ذَبْحِ (هَدْيٍ نَذَرٍ أَوْ تَطَوُّعٍ، وَ)
هَدْيٍ (مُتَعَةٍ وَقِرَانٍ: مِنْ بَعْدِ أَسْبَقِ صَلَاةِ الْعِيدِ بِالْبَلَدِ) الَّذِي تُصَلِّي بِهِ،
وَلَوْ قَبْلَ الْخُطْبَةِ، (أَوْ) مِنْ بَعْدِ (قَدَرِهَا) أي: الصَّلَاةِ، (لَمَنْ لَمْ

قوله: (وَيَذْبَحُ وَاجِبًا.. إلخ) استحبابًا؛ قِيَّاسًا عَلَى الصَّدَقَةِ. (م خ).
(خطه)^[٢].

(١) قوله: (وَتُعْتَبَرُ نِيَّةُ مُوَكَّلٍ) مفهومة: لَا تُعْتَبَرُ نِيَّةُ وَكِيلٍ، بِخِلَافِ زَكَاةٍ،
فَمَا الْفَرْقُ؟ (خطه)^[٣].

[١] تقدم تخريجه (٦١٧/٣) من حديث جابر، الطويل.

[٢] «حاشية الخلوئي» (٤٣٢/٢)، والنقل عنه من زيادات (ب).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

يُصَلِّ^(١) يَعْنِي لِمَنْ بَمَحَلٍّ لَا تُصَلِّي فِيهِ، كَأَهْلِ الْبَوَادِي مِنْ أَصْحَابِ الطُّنْبِ وَالْحَزْكَوَاتِ، وَنَحْوِهِمْ. (و) أَمَّا مَنْ بِمَضْرٍ أَوْ قَرِيَةٍ تُصَلِّي فِيهِ الْعِيدُ: فَلَيْسَ لَهُ الذَّبْحُ قَبْلَ الصَّلَاةِ، حَتَّى تَزُولَ الشَّمْسُ.

ف(إِنْ فَاتَتْ) الصَّلَاةُ (بِالزَّوَالِ: ذَبَحَ) بَعْدَهُ؛ لِحَدِيثِ: «مَنْ ذَبَحَ قَبْلَ أَنْ يُصَلِّيَ، فَلْيُعِدْ مَكَانَهَا أُخْرَى»^[١]. وَحَدِيثِ: «مَنْ صَلَّى صَلَاتَنَا، وَنَسِكَ نُسُكَنَا، فَقَدْ أَصَابَ النُّسُكَ، وَمَنْ ذَبَحَ قَبْلَ أَنْ يُصَلِّيَ، فَلْيُعِدْ مَكَانَهَا أُخْرَى». مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[٢].

(إِلَى آخِرِ ثَانِي) أَيَّامِ (التَّشْرِيقِ) قَالَ أَحْمَدُ: أَيَّامُ النَّحْرِ ثَلَاثَةٌ، عَنْ غَيْرِ وَاحِدٍ مِنْ أَصْحَابِ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ. وَفِي رِوَايَةٍ قَالَ: خَمْسَةٌ مِنْ أَصْحَابِ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ. أَي: عُمَرُ، وَابْنُهُ، وَابْنُ عَبَّاسٍ، وَأَبِي هُرَيْرَةَ، وَأَنْسٍ، وَرَوَى أَيْضًا عَنْ عَلِيٍّ.

(و) التَّضَحِيَّةُ وَذَبْحُ هَدْيٍ، (فِي أَوَّلِهَا) أَي: أَيَّامِ الذَّبْحِ، وَهُوَ يَوْمُ

(١) وَإِذَا اجْتَمَعَ يَوْمُ عِيدٍ وَجُمُعَةٍ، وَصَلَّيْتَ الْجُمُعَةَ قَبْلَ الزَّوَالِ، وَاکْتَفَيْتَ بِهَا عَنْ صَلَاةِ الْعِيدِ، فَهَلْ يَجُوزُ الذَّبْحُ بَعْدَ صَلَاةِ الْجُمُعَةِ؛ لَكُونِهَا قَامَتْ مَقَامَ الْعِيدِ، أَوْ لَا يَذْبَحُ إِلَّا بَعْدَ الزَّوَالِ؟ تَوَقَّفَ فِيهِ مَنْصُورٌ، وَقَالَ «مَخ»: يَجُوزُ الذَّبْحُ بَعْدَ صَلَاةِ الْجُمُعَةِ.

[١] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٥٥٦٢)، وَمُسْلِمٌ (٣/١٩٦٠) مِنْ حَدِيثِ جَنْدَبِ بْنِ سَفْيَانَ الْبَجَلِيِّ.

[٢] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٩٨٣)، وَمُسْلِمٌ (٦/١٩٦١) مِنْ حَدِيثِ الْبَرَاءِ بْنِ عَازِبٍ.

العِيد: أَفْضَلُ. وَأَفْضَلُهُ: عَقِبَ الصَّلَاةِ وَالْخُطْبَةِ، وَذَبَحِ الْإِمَامُ إِنْ كَانَ.
(فَمَا يَلِيهِ) أَي: يَوْمَ الْعِيدِ: (أَفْضَلُ)؛ مُسَارَعَةً لِلْخَيْرِ.

(وَيُجْزَى) ذَبْحُ هَدْيٍ وَأُضْحِيَّةٍ: (فِي لَيْلَتَيْهِمَا^(١)) أَي: الْيَوْمِ الْأَوَّلِ
وَالثَّانِي مِنْ أَيَّامِ التَّشْرِيقِ؛ لِدُخُولِهِ فِي مُدَّةِ الذَّبْحِ، فَجَازَ فِيهِ، كَالْأَيَّامِ.
(فَإِنْ فَاتَ الْوَقْتُ) لِلذَّبْحِ: (قَضَى الْوَاجِبَ)، وَفَعَلَ بِهِ (كَالْأَدَاءِ)
أَي: الْمَذْبُوحِ فِي وَقْتِهِ. فَلَا يَسْقُطُ الذَّبْحُ بِفَوَاتِ وَقْتِهِ، كَمَا لَوْ ذَبَحَهَا
فِي وَقْتِهَا، وَلَمْ يُفَرِّقْهَا حَتَّى خَرَجَ.

(وَسَقَطَ التَّطَوُّعُ) بِخُرُوجِ وَقْتِهِ؛ لِأَنَّهُ سُنَّةٌ فَاتَ مَحَلُّهَا. فَلَوْ ذَبَحَهُ،
وَتَصَدَّقَ بِهِ: كَانَ لَحْمًا تَصَدَّقَ بِهِ، لَا أُضْحِيَّةً.

(وَوَقْتُ ذَبْحِ) هَدْيٍ (وَاجِبٍ بِفِعْلِ مُحْظُورٍ: مِنْ حِينِهِ) أَي: فِعْلِ
الْمُحْظُورِ، كَالْكَفَّارَةِ بِالْحِنْثِ.

(وَإِنْ) أَرَادَ (فِعْلُهُ) أَي: الْمَحْظُورِ (لِغُذْرِ) يُبَيِّحُهُ: (فَلَهُ ذَبْحُهُ) أَي:
مَا يَجِبُ بِهِ (قَبْلَهُ) أَي: فِعْلِ الْمَحْظُورِ؛ لَوْجُودِ سَبَبِهِ، كِإِخْرَاجِ كَفَّارَةٍ
يَمِينٍ بَعْدَ حَلْفٍ، وَقَبْلَ حِنْثٍ.

(وَكَذَا: مَا) أَي: دَمٌ، (وَجَبَ لِتَرْكِ وَاجِبٍ) فِي حَجٍّ، أَوْ عُمْرَةٍ،
فَيَدْخُلُ وَقْتُهُ مِنْ تَرْكِهِ.

(١) قوله: (فِي لَيْلَتَيْهِمَا) وعنه: لَا يَجْزِيهِ لَيْلًا، اخْتَارَهُ الْخَلَالُ، وَأَنَّهُ رِوَايَةٌ
الْجَمَاعَةِ، وَالْخِرَقِيِّ، وَغَيْرُهُمَا. (فِرْعَوْنِ)^[١].

(فَصْلٌ)

(وَيَتَعَيَّنُ هَدْيٌ: ب) قَوْلُهُ: (هَذَا هَدْيٌ^(١))؛ لِقِتْضَائِهِ الْإِجَابَ، فَتَرْتَّبَ عَلَيْهِ مُقْتَضَاؤُهُ.

(١) قَوْلُهُ: (بِهَذَا هَدْيٌ) اعْتَرَضَهُ ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ فِي «حَوَاشِي الْمَحَرَّرِ» بِأَنَّ الْهَدْيَ مِنْهُ وَاجِبٌ وَتَطَوُّعٌ، وَلَيْسَ فِي هَذَا اللَّفْظِ مَا يَقْتَضِي الْوُجُوبَ؛ إِذْ يَجُوزُ أَنْ يَرِيدَ: هَذَا هَدْيٌ تَطَوَّعْتُ بِهِ، أَوْ تَطَوُّعٌ بِهِ، وَلَوْ كَانَتْ هَذِهِ الصَّيْغَةُ لِلْوُجُوبِ، لَمْ يَكُنْ لِهَدْيِ التَّطَوُّعِ صَيْغَةٌ، وَيَلْزَمُ أَنَّهُ إِذَا قَالَ: هَذَا الْمَالُ صَدَقَةٌ، أَنَّهُ يَلْزَمُهُ، كَمَا لَوْ قَالَ: لِلَّهِ عَلَيَّ الصَّدَقَةُ. انْتَهَى. وَيَجَابُ عَنْهُ: بِأَنَّ هَذِهِ الصَّيْغَةَ لِلْإِنْشَاءِ، وَالتَّطَوُّعُ لَا يَحْتَاجُ لِإِنْشَاءٍ. (ح م ص)^[١].

[قُلْتُ: هَذَا الْجَوَابُ فِيهِ تَسْلِيمٌ أَنَّ هَذِهِ الصَّيْغَةَ نَصٌّ فِي الْوُجُوبِ، وَلَمْ لَا يَجُوزُ أَنْ يَكُونَ الْمُرَادُ بِقَوْلِهِمْ «يَتَعَيَّنُ»: يَتَمَيَّزُ، بِدَلِيلِ أَنَّهُمْ عَطَفُوا عَلَى الْهَدْيِ الْأُضْحِيَّةِ، مَعَ أَنَّهَا سُنَّةٌ عِنْدَنَا، لَا وَاجِبَةٌ. وَمَعْنَى الْكَلَامِ: أَنَّهُ يَتَمَيَّزُ الْهَدْيُ عَنْ غَيْرِهِ، وَالْأُضْحِيَّةُ عَنْ غَيْرِهَا بِقَوْلِهِ: هَذَا هَدْيٌ، أَوْ: هَذِهِ أُضْحِيَّةٌ، مِنَ الصَّيْغِ الْقَوْلِيَّةِ، أَوْ بِالْإِشْعَارِ، وَنَحْوِهِ مِنَ الْقَرَائِنِ الْفَعْلِيَّةِ.

وَلَوْ كَانَ الْمُرَادُ بِقَوْلِهِمْ يَتَعَيَّنُ: يَجِبُ، كَمَا فَهَمَ ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ، لَاقْتَضَى إِجَابَ الْأُضْحِيَّةِ، إِلَّا أَنْ يَلْتَزِمَ أَنَّ الْأُضْحِيَّةَ فِي الْأَصْلِ سُنَّةٌ،

(أو): بـ(تَقْلِيدِهِ) التُّعْلَ، والعُرَى، وآذَانَ الْقَرَبِ، بِنْيَةِ كَوْنِهِ هَدْيًا.
 (أو): بـ(إِشْعَارِهِ بِنْيَتِهِ)^(١) أي: الهَدْي؛ لِقِيَامِ الْفِعْلِ الدَّالِّ عَلَى
 الْمُقْصُودِ مَعَ النِّيَّةِ مَقَامَ اللَّفْظِ، كِبْنَاءِ مَسْجِدٍ وَيَأْذُنُ لِلنَّاسِ فِي الصَّلَاةِ
 فِيهِ.

وأنها بمجردِ قَوْلِهِ: هذه أَضْحِيَّةٌ تَصِيرُ وَاجِبَةً، وفيه نَظَرٌ. انتهى.
 (م خ)^[١].

قلتُ: وظاهرُ كلامِهِمْ: أَنَّهُمْ أَرَادُوا بِالتَّعْيِينِ الْوُجُوبَ، وَصَرَّحَ بِلَفْظِ
 الْوُجُوبِ بَدَلَ لَفْظِ التَّعْيِينِ غَيْرُ وَاحِدٍ مِنَ الْأَصْحَابِ، ففِي كَلَامِ
 الْخُلُوتِيِّ نَظَرٌ ظَاهِرٌ.

وإِيجَابُهَا: أَنْ يَقُولَ: هَذِهِ أَضْحِيَّةٌ.

قال فِي «الكافي»: وَإِنْ قَلَّدَهُ وَأَشْعَرَهُ، وَجَبَ بِذَلِكَ، وَإِنْ نَذَرَهُ، أَوْ
 قال: هَذَا هَدْيٌ، أَوْ: لِلَّهِ، وَجَبَ.

وقال: وَلَا يَزُولُ مِلْكُهُ عَنِ الْهَدْيِ وَالْأَضْحِيَّةِ فِي إِيجَابِهِمَا.
 (خطه)^[٢].

(١) وقال فِي «الكافي»^[٣]: وَإِنْ قَلَّدَهُ وَأَشْعَرَهُ، وَجَبَ، كَمَا لَوْ بَنَى
 مَسْجِدًا وَأَذِنَ فِي الصَّلَاةِ فِيهِ. وَلَمْ يَذْكُرِ النِّيَّةَ.
 قال فِي «الفروع»: وَهُوَ أَظْهَرُ. انتهى.

[١] «حاشية الخلوتي» (٢/٤٣٥).

[٢] ما بين المعكوفين من زيادات (ب).

[٣] «الكافي» (٢/٤٧٣).

(و) تَتَعَيَّنُ (أُضْحِيَّةٌ: ب) قَوْلُهُ: (هَذِهِ أُضْحِيَّةٌ)؛ لِمَا تَقَدَّمَ (١).

وَأَكْثَرُ الْأَصْحَابِ يَشْتَرِطُونَ النِّيَّةَ مَعَ الْإِشْعَارِ أَوْ التَّقْلِيدِ. (خطه) [١].
(١) الْأُضْحِيَّةُ لَا تَجِبُ إِلَّا بَنْدَرٍ أَوْ تَعْيِينٍ، فَإِذَا قَالَ: هَذِهِ أُضْحِيَّةٌ. تَعَيَّنَتْ وَوَجَبَتْ.

ثُمَّ التَّعْيِينُ الْمَوْجِبُ: إِمَّا مُطْلَقٌ، كَأَن يَقُولَ: هَذِهِ أُضْحِيَّةٌ. وَلَمْ يُقَيِّدْهَا بِعَامٍ بَعِيْنِهِ، فَيَجِبُ ذَبْحُهَا بِأَيِّ عَامٍ مَا، وَيَتَعَيَّنُ ذَبْحُهَا فِي أَيَّامِ النَّحْرِ فَقَطْ. فَإِذَا فَاتَ عَامٌ أَرْضَدَهَا، أَوْ بَاعَهَا وَأَرْضَدَ ثَمَنَهَا إِلَى عَامٍ آخَرَ، فَيَذْبَحُهَا فِي أَيَّامِ النَّحْرِ.

وَإِمَّا مُقَيَّدٌ، كَأَن يَقُولَ: هَذِهِ أُضْحِيَّةٌ فِي هَذَا الْعَامِ. فَيَذْبَحُهَا فِيهِ فِي أَيَّامِ النَّحْرِ وَجُوبًا. فَإِنْ فَاتَتْ أَيَّامُ النَّحْرِ وَلَمْ يَذْبَحْهَا لُغْزِرٍ، أَوْ لَا، ذَبَحَهَا أَيَّ وَقْتٍ شَاءَ مِنْ أَيَّامِ السَّنَةِ، يَوْمَ نَحْرٍ أَوْ غَيْرِهِ؛ لِقَوْتِ وَقْتِهَا الْمَتَعَيَّنِ لَذَبْحِهَا. وَهُوَ مَعْنَى قَوْلِهِمْ: فَإِنْ فَاتَ وَقْتُ الذَّبْحِ، قَضَى الْوَاجِبَ وَفَعَلَ بِهِ كَالْأَدَاءِ.

وَأَمَّا صِفَةُ التَطَوُّعِ الَّتِي يَسْقُطُ بِخُرُوجِ الْوَقْتِ، فَهُوَ أَن يَتَوَيَّ الْأُضْحِيَّةَ بِشَرَائِهَا، أَوْ عِنْدَ شَرَائِهَا، أَوْ حَالَ شَرَائِهَا، أَوْ بِسَوْقِهَا بَنِيَّةَ الْأُضْحِيَّةِ مِنْ غَيْرِ تَعْيِينٍ، أَوْ يُرْسِلَهَا إِلَى مَحَلٍّ، أَوْ يَحْتَسِبُهَا عَنْهُ بَنِيَّةَ الْأُضْحِيَّةِ، أَوْ يَقُولَ عِنْدَ الشَّرَاءِ أَوْ بَعْدَهُ: تُرِيدُ أَنْ تُضَحِّيَ بِهِذِهِ، أَوْ: نُرِيدُ هَذِهِ أُضْحِيَّةً. فَهَذَا كُلُّهُ يُطْلَقُ عَلَيْهِ اسْمُ الْأُضْحِيَّةِ، وَلَا يَجِبُ بِذَلِكَ؛ لِأَنَّ النِّيَّةَ لَا تُؤَثِّرُ فِي نَقْلِ الْمِلْكِ، كَالْعَتَقِ وَالْوَقْفِ، بِخِلَافِ التَّعْيِينِ بِاللَّفْظِ.

(أو): أي: وَيَتَعَيَّنُ هَدْيٌ وَأُضْحِيَّةٌ: بقوله: هذا، أو: هذه (لله. ونحوه)، ك: لله عَلَيَّ ذَبْحُهُ. (فِيهِمَا) أي: الهدى والأُضْحِيَّة. (لا) يَتَعَيَّنُ هَدْيٌ، ولا أُضْحِيَّةٌ (بَنِيَّة) ذَلِكَ (حَالُ الشَّرَاءِ) ^(١)؛ لَأَنَّ التَّعَيَّنَ إِزَالَةُ مِلْكٍ عَلَى وَجْهِ الْقُرْبَةِ، فَلَمْ يُوَثِّرْ فِيهِ مُجَرَّدُ النِّيَّةِ، كَالْعِتْقِ وَالْوَقْفِ.

(ولا) يَتَعَيَّنُ هَدْيٌ وَلَا أُضْحِيَّةٌ (بَسَوْقِهِ مَعَ نِيَّتِهِ) هَدْيًا أو أُضْحِيَّةً مِنْ غَيْرِ تَقْلِيدٍ أو إِشْعَارٍ؛ لَأَنَّهُ لَا يَخْتَصُّ بِالْهَدْيِ، (كَإِخْرَاجِهِ مَالًا لِلصَّدَقَةِ بِهِ) فلا يَلْزَمُهُ التَّصَدُّقُ بِهِ؛ لِلْخَبَرِ ^[١].

(وما تَعَيَّنَ) مِنْ هَدْيٍ، أو أُضْحِيَّةٍ: (جَازَ نَقْلُ الْمِلْكِ فِيهِ، وَشِرَاءُ خَيْرٍ مِنْهُ)؛ لِحُصُولِ الْمُقْصُودِ بِهِ مَعَ نَفْعِ الْفُقَرَاءِ بِالزِّيَادَةِ. ولأنه يجوزُ إِبْدَالُهَا بِخَيْرٍ مِنْهَا، وَالْإِبْدَالُ نَوْعٌ مِنَ الْبَيْعِ.

وَأَمَّا مَا ذَكَرَهُ فِي «حَاشِيَةِ الْمُنْتَهَى»، فَبَحْثُ ابْنِ نَصْرِ اللَّهِ عَلَى خِلَافِ مَا أَقْرَأُوهُ فِي كُتُبِهِمْ، وَقَدْ غُورِضَ بَأَنَّ قَوْلَ الْمُضْحِي: هذه أُضْحِيَّةٌ، إِنْشَاءٌ، وَالتَطَوُّعُ لَا يَحْتَاجُ إِلَى إِنْشَاءٍ.

(١) وعنه، يَتَعَيَّنُ بِالشَّرَاءِ مَعَ النِّيَّةِ. اخْتَارَهُ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ. وَهُوَ قَوْلُ مَالِكٍ. قَالَ: إِذَا اشْتَرَاهَا بَنِيَّةُ الْأُضْحِيَّةِ وَجَبَتْ كَالْهَدْيِ بِالْإِشْعَارِ. (خطه) ^[٢].

[١] يشير إلى حديث عائشة عند مسلم (١١٥٤)، وتقدم (٤٤٢/٣).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

و(لَا) يَجُوزُ (بِيعُهُ) أَي: مَا تَعَيَّنَ، (فِي دَيْنٍ، وَلَوْ بَعْدَ مَوْتٍ) وَإِنْ لَمْ يَتْرُكْ غَيْرَهُ، كَمَا لَوْ كَانَ حَيًّا. وَتَقُومُ وَرَثَتُهُ مَقَامَهُ فِي أَكْلِ، وَصَدَقَةٍ، وَهَدِيَّةٍ.

(وَإِنْ عُيِّنَ) فِي هَدْيٍ، أَوْ أُضْحِيَّةٍ (مَعْلُومٌ عَيْبُهُ: تَعَيَّنَ^(١)) كَعِتَقٍ مَعِيبٍ عَنْ كَفَّارَتِهِ.

وظَاهِرُهُ: لَوْ عُيِّنَ مَا لَمْ يُعْلَمْ عَيْبُهُ، لَمْ يَتَعَيَّنَ. لَكِنْ قِيَاسُهُمْ عَلَى الْعِتَقِ، يَقْتَضِي تَعَيُّنَهُ مُطْلَقًا.

(وَكَذَا) لَوْ عُيِّنَ مَعْلُومُ الْعَيْبِ (عَمَّا فِي ذِمَّتِهِ) مِنْ هَدْيٍ، أَوْ أُضْحِيَّةٍ: فَيُلْزَمُهُ ذَبْحُهُ، (وَلَا يُجْزئُهُ) هَدْيًا، وَلَا أُضْحِيَّةً^(٢).

(١) قوله: (وَإِنْ عُيِّنَ مَعْلُومٌ عَيْبُهُ... إلخ) فَإِنْ لَمْ يُعْلَمْ عَيْبُهُ، تَعَيَّنَ أَيْضًا؛ بِدَلِيلِ مَا بَعْدَهُ، فَهُوَ مَفْهُومُ مُوَافَقَةٍ، خِلَافًا لِمَا فِي «الشرح». (ح ع)^[١].

(٢) قَالَ فِي «الْإِقْنَاعِ» وَ«شَرْحِهِ»^[٢]: وَلَوْ أَوْجَبَهَا نَاقِصَةً نَقْصًا يَمْنَعُ الْإِجْزَاءَ، كَالْعَوَازِ، وَالْعَرَجَاءِ الْبَيِّنِ عَرَجُهَا، لَزِمَهُ ذَبْحُهَا، كَمَا لَوْ نَذَرَهُ، وَلَمْ يَجْزئُهُ عَنِ الْأُضْحِيَّةِ الشَّرْعِيَّةِ؛ لِمَا تَقَدَّمَ مِنَ الْخَبَرِ، وَلَكِنْ يُثَابُّ عَلَى مَا يَتَصَدَّقُ مِنْهَا بِهِ لَحْمًا مَنذُورًا، لَا أُضْحِيَّةً.

قَالَ فِي «الْمُسْتَوْعَبِ»: وَإِنْ حَدَّثَ بِهَا، أَي: الْمَعْيِنَةُ، عَيْبٌ، كَالْعَمَى وَالْعَرَجِ وَنَحْوِهِ أَجْزَأَهُ ذَبْحُهَا وَكَانَتْ أُضْحِيَّةً.

[١] «حاشية عثمان» (١٨٨/٢).

[٢] «كشاف القناع» (٤٠٥/٦).

(وَيَمْلِكُ) مَنْ اشْتَرَى مَعِيًّا يَجْهَلُهُ، وَعَيْنُهُ، (رَدَّ مَا عَلِمَ عَيْبَهُ بَعْدَ تَعْيِينِهِ^(١)) كَمَا يَمْلِكُ أَخَذَ أَرْضَهُ، (وَإِنْ أَخَذَ الْأَرْضَ: ف) هُوَ (كَفَاضِلٍ مِنْ قِيَمَةٍ)، عَلَى مَا يَأْتِي تَفْصِيلُهُ. قُلْتُ: وَكَذَا لَوْ اسْتَرْجَعَ الثَّمَنَ.
(وَلَوْ بَانَ تَعْيِينُهُ مُسْتَحَقَّةً، لَزِمَهُ بَدْلُهَا^(٢)) نَصًّا. وَفِي «الْفُرُوعِ»:
وَيَتَوَجَّه فِيهِ كَأَرْضٍ.

(و) يُبَاحُ لِمُهْدٍ وَمُضَحٍّ أَنْ (يَرْكَبَ) هَدِيًّا وَأُضْحِيَّةً مُعَيَّنَتَيْنِ (لِحَاجَةٍ فَقَطْ، بَلَا ضَرَرٍ)؛ لِحَدِيثٍ: «أَرْكَبُهَا بِالْمَعْرُوفِ إِذَا أُلْجِئْتَ إِلَيْهَا، حَتَّى تَجِدَ ظَهْرًا». رَوَاهُ أَبُو دَاوُدَ^[١]، وَلِتَعْلُقَ حَقُّ الْمَسَاكِينِ بِهَا. وَإِنَّمَا جَازَ لِلْحَاجَةِ؛ لِلْحَدِيثِ. فَإِنْ احْتَاجَ إِلَيْهِ وَفِيهِ ضَرَرٌ بِهَا: لَمْ يَجُزْ؛ لِأَنَّ الضَّرَرَ لَا يُزَالُ بِالضَّرَرِ.
(وَيُضْمَنُ النِّقْصَ) بِرُكُوبِهِ؛ لِتَعْلُقِ حَقِّ غَيْرِهِ بِهَا.

(١) قوله: (بعد تَعْيِينِهِ) أَي: وَيَشْتَرِي بِثَمَنِهَا صَحِيحًا. (ح ع).
(٢) قوله: (لَزِمَهُ بَدْلُهَا) ظَاهِرُهُ «كَالِإِقْتَاعِ»: لَزُومُ الْبَدْلِ، سَوَاءً وَجَبَ بِالتَّعْيِينِ أَوْ قَبْلَهُ؛ لِصَحَّةِ تَعْيِينِهَا قَبْلَ الْعِلْمِ، فَتَصِيرُ وَاجِبَةً، بِخِلَافِ مَا لَوْ عَلِمَ اسْتِحْقَاقُهَا قَبْلَهُ، لِعَدَمِ صَحَّتِهِ إِذَا. (ح ع)^[٢].
وَالظَّاهِرُ: أَنَّهُ مُعَيَّنٌ عَنْ وَاجِبٍ أَوْ مَنْذُورٍ. وَأَمَّا إِذَا كَانَ مُعَيَّنًا ابْتِدَاءً، فَالظَّاهِرُ: عَدَمُ وَجُوبِ بَدْلِهِ. لَكِنَّهُمْ لَمْ يُفَصِّلُوا، وَالْأَوَّلَى التَّفْصِيلُ.

[١] أخرجه أبو داود (١٧٦١) من حديث جابر بن عبد الله. وصححه الألباني في «صحيح أبي داود» (١٥٤٥).

[٢] «حاشية عثمان» (١٨٨/٢).

(وإن ولدت) مُعَيَّنَةً ابْتِدَاءً، أَوْ عَمَّا فِي ذِمَّةٍ، مِنْ هَدْيٍ أَوْ أَصْحِيَّةٍ، (ذُبِخَ) وَلَدَهَا (مَعَهَا)؛ لِأَنَّهُ تَبَعَ لِأُمِّهِ، سَوَاءً كَانَ حَمَلًا حِينَ التَّعْيِينِ، أَوْ حَدَثَ بَعْدَهُ، كَوَلَدَ أُمًّا وَلَدٍ وَمُدَبَّرَةٍ (إِنْ أَمَكَّنَ حَمْلُهُ) أَي: الْوَلَدَ، وَلَوْ عَلَى ظَهْرِهَا، (أَوْ) أَمَكَّنَ (سَوَقُهُ) إِلَى الْمَنْحَرِ. (وَالَا) يُمَكِّنُ حَمْلُهُ وَلَا سَوَقُهُ: (ف) هُوَ (كَهَدْيٍ عَطَبَ) عَلَى مَا يَأْتِي.

(وَلَا يَشْرَبُ مِنْ لَبَنِهَا، إِلَّا مَا فَضَلَ عَنْهُ) أَي: وَلَدَهَا، وَلَمْ يَضُرَّهَا، وَلَا نَقَصَ لَحْمَهَا؛ لِأَنَّهُ انْتِفَاعٌ لَا يَضُرُّهَا وَلَا وَلَدَهَا. فَإِنْ حَلَبَهَا وَفِيهِ إِضْرَارٌ بِهَا أَوْ بَوَلَدَهَا: حَرَمَ، وَعَلَيْهِ الصَّدَقَةُ بِهِ. فَإِنْ شَرِبَهُ: ضَمِنَهُ؛ لِتَعَدِّيهِ بِأَخْذِهِ. (و) يُبَاحُ أَنْ (يَجْزَى صُوفَهَا) أَي: الْمَعْيِنَةَ هَدِيًّا أَوْ أَصْحِيَّةً، (وَنَحْوُهُ) كَوَبَرِهَا (لِمَصْلَحَةٍ) لانتفاعها به، (وَيَتَصَدَّقُ بِهِ) نَدْبًا. وَلَهُ الْإِنْتِفَاعُ بِهِ؛ لِجَرَيَانِهِ مَجْرَى جِلْدِهَا لِلإِنْتِفَاعِ بِهِ دَوَامًا. فَإِنْ كَانَ بَقَاؤُهُ أَنْفَعَ لَهَا، لِيَقِيَهَا حَرًّا أَوْ بَرْدًا: حَرَمَ جِزُّهُ، كَأَخْذِ بَعْضِ أَعْضَائِهَا.

(وَلَهُ) أَي: الْمَضْحِيُّ وَالْمُهْدِي: (إِعْطَاءُ الْجَارِرِ مِنْهَا هَدِيَّةً، وَصَدَقَةً)؛ لِمَفْهُومِ حَدِيثِ: «لَا تُعْطَى فِي جِرَارَتِهَا شَيْئًا مِنْهَا»^[١]. قَالَ أَحْمَدُ: إِسْنَادٌ جَيِّدٌ. وَلَأَنَّهُ فِي ذَلِكَ كَعِيرِهِ، بَلْ هُوَ أَوْلَى؛ لِأَنَّهُ بَاشَرَهَا، وَتَأَقَّتْ إِلَيْهَا نَفْسُهُ.

(وَالَا) يَجُوزُ إِعْطَاؤُهُ مِنْهَا (بَأَجْرَتِهِ)؛ لِلْخَبَرِ.

(وَيَتَصَدَّقُ) اسْتِحْبَابًا (أَوْ يَتَنَفَّعُ بِجِلْدِهَا^(١) وَجُلِّهَا)؛ لِأَنَّهُ جُزْءٌ مِنْهَا، أَوْ تَبَعٌ لَهَا، فَجَازَ الِانْتِفَاعُ بِهِ، كَاللَّحْمِ.
(وَيَحْرُمُ بَيْعُ شَيْءٍ مِنْهَا) أَي: الذَّيْحَةِ، هَدِيًّا أَوْ أَضْحِيَّةً. (أَوْ مِنْهُمَا) أَي: الْجِلْدِ وَالْجُلِّ، وَاجِبَةٌ كَانَتْ أَوْ تَطَوُّعًا؛ لِتَعْيِينِهَا بِالذَّيْحِ، وَلِحَدِيثِ عَلِيٍّ: أَمَرَنِي رَسُولُ اللَّهِ ﷺ أَنْ أَقُومَ عَلَى بُدْنِهِ، وَأَنْ أَقْسِمَ جُلُودَهَا وَجَلَالَهَا، وَأَنْ لَا أُعْطِيَ الْجَازِرَ مِنْهَا شَيْئًا، وَقَالَ: «نَحْنُ نُعْطِيهِ مِنْ عِنْدِنَا». مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١]. وَلِأَنَّهُ سَاقَهَا لِلَّهِ^(٢) عَلَى تِلْكَ الصِّفَةِ، فَلَا يَأْخُذُ شَيْئًا مِمَّا جَعَلَهُ لِلَّهِ.

(وَإِنْ سُرِقَ مَذْبُوحٌ مِنْ أَضْحِيَّةٍ مُعَيَّنَةٍ، (أَوْ هَدْيٍ مُعَيَّنٍ ابْتِدَاءً، أَوْ عَنْ وَاجِبٍ فِي ذِمَّةٍ، وَلَوْ) كَانَ وَاجِبًا (بِتَذَرٍّ: فَلَا شَيْءَ فِيهِ)؛ لِأَنَّهُ أَمَانَةٌ

(١) قَالَ ابْنُ رَجَبٍ فِي «الْقَوَاعِدِ»^[٢]: لَوْ أَبْدَلَ جُلُودَ الْأَضَاحِيِّ بِمَا يَتَنَفَّعُ بِهِ فِي الْبَيْتِ مِنْ آلَايِهِ جَازَ، نَصَّ عَلَيْهِ؛ لِأَنَّ ذَلِكَ يَقُومُ مَقَامَ الْإِنْتِفَاعِ بِالْجِلْدِ نَفْسِهِ فِي مَتَاعِ الْبَيْتِ. (خَطُهُ)^[٣].

(٢) قَالَ فِي «الْإِقْنَاعِ»^[٤]: وَإِنْ سَاقَهُ عَنْ وَاجِبٍ فِي ذِمَّتِهِ وَلَمْ يُعَيِّنْهُ بِقَوْلِهِ: هَذَا هَدْيٌ - لَمْ يَتَعَيَّنْ، وَلَهُ التَّصَرُّفُ فِيهِ بِمَا شَاءَ. (خَطُهُ)^[٥].

[١] أخرجه البخاري (١٧١٦)، ومسلم (٣٤٩/١٣١٧) من حديث علي.

[٢] «قواعد ابن رجب» ص (٣١٥).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

[٤] «الإقناع» (٤٩/٢).

[٥] التعليق من زيادات (ب).

فِي يَدِهِ، فَلَا يَضْمَنُهُ بَتْلَفُهُ بِلَا تَعَدُّ وَلَا تَفْرِيطٍ، كَوَدِيعَةٍ.
(وَأِنْ لَمْ يُعَيَّنْ) مَا ذَبَحَهُ عَنْ وَاجِبٍ فِي ذِمَّتِهِ، وَسُرِقَ: (ضَمِنَ^(١))
مَا فِي ذِمَّتِهِ؛ لَعَدَمِ تَمْيِيزِهِ عَنْ مَالِهِ، فَضَمِنَهُ كَبَقِيَّةِ مَالِهِ.
(وَأِنْ ذَبَحَهَا) أَيِ: الْمَعْيِنَّةِ مِنْ هَدْيٍ أَوْ أُضْحِيَّةٍ (ذَابِحٌ فِي وَقْتِهَا بِلَا
إِذْنٍ) رَبِّهَا^(٢):

(١) قوله: (وَسُرِقَ ضَمِنَ) وفي «الغاية»: قد يَتَّجِه: أَوْ لَمْ يُسْرَق.
(خطه)^[١].

(٢) قوله: (وَأِنْ ذَبَحَهَا ذَابِحٌ فِي وَقْتِهَا ... إلخ) والحاصلُ مِنْ ذَلِكَ: أَنَّ
الذَّابِحَ لِأُضْحِيَّةِ الْغَيْرِ فِي وَقْتِ الذَّبْحِ، إِمَّا أَنْ يَكُونَ عَالِمًا بِأَنَّهَا أُضْحِيَّةُ
الْغَيْرِ أَوْ لَا.

فَعَلَى الْأَوَّلِ: إِمَّا أَنْ يَنْوِيَهَا عَنْ رَبِّهَا، أَوْ عَنْ نَفْسِهِ، أَوْ يُطْلَقَ. فَهَذِهِ
ثَلَاثُ صُورٍ.

وَعَلَى الثَّانِي؛ وَهُوَ مَا إِذَا لَمْ يَعْلَمْ أَنَّهَا أُضْحِيَّةُ الْغَيْرِ؛ بِأَنْ اسْتَبَهَتْ عَلَيْهِ،
وظَنَّتْهَا أُضْحِيَّةً، فَتَوَاهَا عَنْ نَفْسِهِ، وَإِذَا اجْتَمَعَتْ هَذِهِ الصُّورَةُ إِلَى مَا فِي
الشَّقِّ الْأَوَّلِ، حَصَلَ أَرْبَعُ صُورٍ، وَفِي كُلِّ وَاحِدَةٍ مِنْهَا إِمَّا أَنْ يُفَرَّقَ
اللَّحْمَ، أَوْ لَا، فَهَذِهِ ثَمَانُ صُورٍ.

وَمُلَخَّصُ الْحُكْمِ فِيهَا: أَنَّهَا تُجْزَى رَبِّهَا فِي خَمْسِ صُورٍ، وَلَا تُجْزَى
وَاحِدًا مِنْهُمَا فِي الثَّلَاثِ الْبَاقِيَةِ.

(فإن) كَانَ الذَّابِحُ (نَوَاهَا عَنْ نَفْسِهِ، مَعَ عِلْمِهِ أَنَّهَا أَضْحِيَّةُ الْغَيْرِ):
 لَمْ تُجْزَ وَاحِدًا مِنْهُمَا، فَرَّقَ لَحْمَهَا أَوْ لَا. (أَوْ) نَوَاهَا عَنْ نَفْسِهِ، وَلَمْ
 يَعْلَمْ أَنَّهَا أَضْحِيَّةُ الْغَيْرِ، وَ(فَرَّقَ لَحْمَهَا: لَمْ تُجْزَ) عَنْ وَاحِدٍ مِنْهُمَا.
 (وَضَمِنَ) ذَابِحُ (مَا بَيْنَ الْقِيَمَتَيْنِ) أَي: قِيَمَتِهَا صَحِيحَةً وَمَذْبُوحَةً^(١)،
 (إِنْ لَمْ يُفَرِّقْ لَحْمَهَا) ظَاهِرُهُ: أَجْزَأَتْ عَنْ رَبِّهَا أَوْ لَا^(٢). قُلْتُ: وَلَعَلَّ

وَالثَّلَاثُ هِيَ: مَا إِذَا نَوَاهَا عَنْ نَفْسِهِ، مَعَ عِلْمِهِ أَنَّهَا أَضْحِيَّةُ الْغَيْرِ، وَفَرَّقَ
 لَحْمَهَا أَوْ لَا، وَمَا إِذَا نَوَاهَا عَنْ نَفْسِهِ، لَا مَعَ عِلْمِهِ أَنَّهَا أَضْحِيَّةُ الْغَيْرِ،
 وَفَرَّقَ لَحْمَهَا، فَلَا تُجْزَى فِي هَذِهِ الثَّلَاثِ وَاحِدًا مِنْهُمَا.

وَالْحَمْسُ الَّتِي تُجْزَى عَنْ رَبِّهَا: هِيَ مَا إِذَا نَوَاهَا عَنْ رَبِّهَا، أَوْ أَطْلَقَ،
 فَرَّقَ لَحْمَهَا فِيهِمَا، أَوْ لَا، وَالْخَامِسَةُ أَنْ يَنْوِيَهَا عَنْ نَفْسِهِ، لَا مَعَ عِلْمِهِ
 أَنَّهَا أَضْحِيَّةُ الْغَيْرِ، وَلَمْ يُفَرِّقْ لَحْمَهَا، فَتُجْزَى فِي هَذِهِ الصُّورَةِ عَنْ
 رَبِّهَا، وَالْمَقَامُ يَحْتَمِلُ صُورًا أُخَرَ، فَلْيُحَرَّرْ. (ح ع)^[١].

(١) قَالَ صَاحِبُ «الْفَائِقِ» فِيهِ: وَالْمَخْتَارُ: لُزُومُهُ أَرَشُ مَا بَيْنَ قِيَمَتِهَا
 صَحِيحَةً وَمَذْبُوحَةً، نَقَلَهُ فِي «الْإِنْصَافِ» عَلَى قَوْلِهِ: فَإِنْ نَوَى بِذَبْحِهَا
 عَنْ صَاحِبِهَا، أَجْزَأَتْ، وَلَا ضَمَانَ عَلَى ذَابِحِهَا، وَهَذَا الْمَذْهَبُ،
 وَعَلَيْهِ الْأَصْحَابُ. ثُمَّ ذَكَرَ مَا فِي «الْفَائِقِ».

(٢) قَوْلُهُ: (ظَاهِرُهُ: أَجْزَأَتْ عَنْ رَبِّهَا أَوْ لَا) إِنْ لَمْ يَكُنْ غَلَطًا مِنَ النَّسَاحِ،
 وَإِلَّا فَسَهْوٌ؛ إِذْ لَيْسَ هُوَ بِظَاهِرِهِ؛ لِأَنَّهَا إِذَا أَجْزَأَتْ عَنْ صَاحِبِهَا،
 وَوَقَعَتْ مَوْقِعَهَا، فَلَا يَتَصَوَّرُ ضَمَانُهَا؛ لِأَنَّهُ إِرَاقَةٌ دَمٍ تَعَيَّنَ إِرَاقَتُهُ لِحَقِّ

حُكْمُهُ كَأَرْشٍ، عَلَى مَا يَأْتِي. (و) ضَمِنَ (قِيَمَتَهَا) صَحِيحَةً (إِنْ فَرَّقَهُ) أَي: اللَّحْمُ؛ لِأَنَّهُ غَاصِبٌ مُتْلِفٌ غُدَوَانًا.

(وَالْأَيُّ) يَكُنِ الذَّابِحُ يَعْلَمُ أَنَّهَا أَضْحِيَّةُ الْغَيْرِ؛ بَأَنِ اشْتَبَهَتْ عَلَيْهِ، وَلَمْ يُفَرِّقْ لَحْمَهَا، أَوْ عَلِمَهُ وَنَوَّاهَا عَنْ رَبِّهَا، أَوْ أَطْلَقَ: (أَجْزَأْتُ) عَنْ مَالِكِهَا. (وَلَا ضَمَانَ) نَصًّا؛ لِعَدَمِ افْتِقَارِ الذَّابِحِ إِلَى نِيَّةٍ، كَغَسَلِ النَّجَاسَةِ، وَلَوْ قُوْعِهَا مَوْقِعَهَا.

(وَإِنْ ضَحَّى اثْنَانِ، كُلٌّ مِنْهُمَا ضَحَّى (بِأُضْحِيَّةِ الْآخِرِ) غَلَطًا: (كَفَتْهُمَا)؛ لَوْ قُوْعِهَا مَوْقِعَهَا بِذَبْحِهَا فِي وَقْتِهَا، (وَلَا ضَمَانَ) عَلَى وَاحِدٍ مِنْهُمَا لِلْآخِرِ؛ اسْتِحْسَانًا؛ لِإِذْنِ الشَّرْعِ فِيهِ، وَلَوْ فُرِّقَ اللَّحْمُ. (وَإِنْ بَقِيَ اللَّحْمُ) أَي: لَحْمٌ مَا ذَبَحَهُ كُلٌّ مِنْهُمَا: (تَرَادَاهُ)؛ لِأَنَّ كُلًّا مِنْهُمَا أَمَكَنَهُ أَنْ يُفَرِّقَ لَحْمَ أَضْحِيَّتِهِ بِنَفْسِهِ، فَكَانَ أَوْلَى بِهِ. (وَإِنْ أَتَلَفَهَا) أَي: الْأُضْحِيَّةُ الْمَعْيَنَةُ (أَجْنَبِيٌّ) أَي: غَيْرُ رَبِّهَا، (أَوْ)

الله تعالى، فتعدَّرَ وجودُ الأَرشِ ووجوبه.

وعلى هذا، أي: عَدَمِ الأَرشِ: جَرَى فِي «الشرح الكبير».

وظاهرُ المتنِ هُنَا، وَفِي «شرحهِ»، وَظَاهِرُ «الإِقْنَاعِ»، وَفِي قَوْلِهِ: فَإِنْ كَانَ... إلخ. تَأَمَّلْ أَيْضًا.

[الصحيح: الفرق بين صورة الشَّارِحِ وصورة الماتِنِ بَعْدَهَا. كَذَا فَرَّقَ بَيْنَهُمَا أَحْمَدُ، فَنَصَّ عَلَى الْإِجْزَاءِ فِي صُورَةِ الشَّارِحِ. (خطه)]^[١].

أَتْلَفَهَا (صَاحِبُهَا: ضَمِنَهَا) مُتْلَفُهَا (بَقِيَمَتِهَا يَوْمَ التَّلَفِ) كَسَائِرِ الْمُتَقَوِّمَاتِ، (تُصَرَّفُ) قِيَمَتُهَا (فِي مِثْلِهَا)؛ لَتَعْيِنَهَا، (بِخِلَافٍ قِنْ تَعَيَّنَ لِعَتَقٍ)؛ بَأَن نَذَرَ عِتْقَهُ نَذَرَ تَبَيَّرٍ، إِذَا أَتْلَفَهُ رَبُّهُ أَوْ غَيْرُهُ، فَلَا يَلْزُمُ صَرْفُ قِيَمَتِهِ فِي مِثْلِهِ؛ لِأَنَّ الْقَصْدَ مِنَ الْعَتَقِ تَكْمِيلُ الْأَحْكَامِ، وَهُوَ حَقٌّ لِلرَّقِيقِ، وَقَدْ هَلَكَ.

(وَلَوْ مَرَضَتْ^(١)) مُعَيَّنَةٌ، (فَخَافَ) صَاحِبُهَا (عَلَيْهَا) مَوْتًا، (فَذَبَحَهَا: فَعَلِيهِ بَدْلُهَا^(٢))؛ لِإِتْلَافِهِ إِيَّاهَا. (وَلَوْ تَرَكَهَا) بَلَا ذَبَحَ (فَمَاتَتْ: فَلَا) شَيْءَ عَلَيْهِ. نَصًّا؛ لِأَنَّهَا كَالْوَدِيعَةِ عِنْدَهُ، وَلَمْ يُفَرِّطْ. (وَإِنْ فَضَلَ عَنْ شِرَاءِ الْمِثْلِ شَيْءٌ) مِنْ قِيَمَةٍ وَجَبَتْ لِرُخْصٍ؛ بَأَن كَانَ الْمُتْلَفُ شَاءً مِثْلًا تُسَاوِي عَشْرَةً، وَرُخِصَتِ الْغَنَمُ بِحَيْثُ يُسَاوِي مِثْلُهَا خَمْسَةً: (اشْتَرَى بِهِ) أَي: الْفَاضِلُ عَنْ شِرَاءِ الْمِثْلِ (شَاءً، أَوْ)

(١) قال في «الغاية»^[١]: لَوْ مَرَضَتْ، فَخَافَ عَلَيْهَا فَذَبَحَهَا، فَعَلِيهِ بَدْلُهَا، وَلَوْ تَرَكَهَا فَمَاتَتْ، فَلَا. وَعَكْسُهَا هَدْيٌ، فَلَوْ عَطِبَ هَدْيٌ... إلخ. (خطه)^[٢].

(٢) قوله: (فَعَلِيهِ بَدْلُهَا) يُطْلَبُ الْفَرْقُ بَيْنَهَا وَبَيْنَ الْهَدْيِ إِذَا عَطِبَ. وَكَأَنَّ الْفَرْقَ: أَنَّ الْإِتْلَافَ هَاهُنَا بِفَعْلِهِ، بِخِلَافٍ مَا إِذَا عَطِبَ الْهَدْيُ، وَفِي كَلَامِ الشَّارِحِ إِشَارَةٌ إِلَى ذَلِكَ. (م خ). (خطه)^[٣].

[١] «غاية المنتهى» (٤٤٩/١).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

[٣] «حاشية الخلوتي» (٤٣٨/٢)، والتعليق من زيادات (ب).

اشْتَرَى بِهِ (سُبْعَ بَدَنَةٍ أَوْ بَقَرَةٍ) إِنْ أَمَكَنَ. وَإِنْ شَاءَ اشْتَرَى بِالْعَشْرَةِ كُلِّهَا شَاءَ. (فَإِنْ لَمْ يَلُغْ) الْفَاضِلُ ثَمَنَ شَيْءٍ مِنْ ذَلِكَ: (تَصَدَّقَ بِهِ) أَيِ: الْفَاضِلِ (أَوْ) تَصَدَّقَ (بِلَحْمٍ يَشْتَرِي بِهِ كَهَذَا) مَا يَفْعَلُ كَذَلِكَ بِ(أَرْضِ حِنَايَةٍ عَلَيْهِ) أَيِ: الْمُعَيَّنِ مِنْ هَدْيٍ أَوْ أَضْحِيَّةٍ؛ بَأَنْ فَقَأَ عَيْنَهَا، أَوْ نَحَرَهَا.

(وَإِنْ عَطَبَ بِطَرِيقِ هَدْيٍ وَاجِبٍ، أَوْ) هَدْيٍ (تَطَوُّعٍ، بَنِيَّةٍ دَامَتْ^(١)) أَيِ: اسْتَمَرَّتْ، أَوْ عَجَزَ عَنِ الْمَشْيِ صُحْبَةَ الرَّفَاقِ: (ذَبَحَهُ مَوْضِعَهُ) وَجُوبًا؛ لِئَلَّا يَفُوتَ. فَإِنْ تَرَكَهُ فَمَاتَ: ضَمِنَهُ بِقِيَمَتِهِ، يُوَصِّلُهَا إِلَى فُقَرَاءِ الْحَرَمِ؛ لِأَنَّهُ لَا يَتَعَذَّرُ عَلَيْهِ إِصْلَاحُهَا لَهُمْ، بِخِلَافِ مَا عَطَبَ. قَالَ فِي «شَرْحِهِ».

قُلْتُ: مُقْتَضَى مَا تَقَدَّمَ: يَشْتَرِي بِهَا بَدْلَهُ، وَإِنْ فَسَخَ نِيَّةَ التَّطَوُّعِ قَبْلَ ذَبْحِهِ: فَعَلَ بِهِ مَا شَاءَ. (وَسُنَّ غَمَسُ نَعْلِهِ) أَيِ: الْهَدْيِ الْعَاطِبِ الْمُقْلَدِ بِهِ، (فِي دَمِهِ، وَضَرْبُ صَفْحَتِهِ بِهَا) أَيِ: النَّعْلِ الْمَغْمُوسَةِ فِي دَمِهِ؛ (لِتَأْخُذَهُ الْفُقَرَاءُ).

(١) قوله: (بَنِيَّةٌ دَامَتْ) المرادُ منه: تَصَوُّيرُ هَدْيِ التَّطَوُّعِ.

وعِبَارَةُ «الْإِقْنَاعِ»: أَوْ تَطَوُّعٍ، بَأَنْ يَنْوِيَهُ هَدْيًا، وَلَا يُوجِبُهُ بِلِسَانِهِ، وَلَا بِتَقْلِيدِهِ وَإِشْعَارِهِ. وَتَدْوُمُ نِيَّتِهِ فِيهِ قَبْلَ ذَبْحِهِ، فَإِنْ فَسَخَ نِيَّتَهُ فَعَلَ مَا شَاءَ. (ح ع)^[١].

وَحَرَمَ أَكْلَهُ، وَ) أَكُلْ (خَاصَّتِهِ^(١) مِنْهُ) أَي: الْهَدْيِ الَّذِي عَطَبَ وَنَحَوِهِ؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ: أَنَّ ذُوَيْنًا أَبَا قَبِيصَةَ حَدَّثَهُ: أَنَّ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ كَانَ يَبْعَثُ مَعَهُ بِالْبُذْنِ، ثُمَّ يَقُولُ: «إِنْ عَطَبَ مِنْهَا شَيْءٌ، فَخَشِيتَ عَلَيْهِ، فَانْحَرْهَا، ثُمَّ اغْمِسْ نَعْلَهَا فِي دِمِهَا، ثُمَّ اضْرِبْ بِهِ صَفْحَتَهَا، وَلَا تَطْعَمَهَا أَنْتَ وَلَا أَحَدٌ مِنْ رُفَقَتِكَ». رَوَاهُ مُسْلِمٌ^[١]. وَفِي لَفْظٍ: «وَتُخْلِيهَا وَالنَّاسَ، وَلَا يَأْكُلُ مِنْهَا هُوَ وَلَا أَحَدٌ مِنْ أَصْحَابِهِ». رَوَاهُ أَحْمَدُ^[٢].

وَإِنَّمَا مُنِعَ السَّائِقُ وَرُفَقَتُهُ مِنْ ذَلِكَ؛ لِئَلَّا يُقْصَرَ فِي الْحِفْظِ فَيُعْطَبَ لِأَكْلِهِ هُوَ وَرُفَقَتُهُ مِنْهُ، فَلَحِقَتْهُ الشُّهْمَةُ فِي عَطَبِهِ لِنَفْسِهِ وَرُفَقَتِهِ^(٢). (وَإِنْ تَلَفَ) الْهَدْيُ (أَوْ عَابَ بِفِعْلِهِ أَوْ تَفْرِيطِهِ) أَوْ أَكَلَهُ، أَوْ بَاعَهُ، أَوْ أَطْعَمَهُ غَنِيًّا أَوْ رَفِيقًا لَهُ: (لَزِمَهُ بَدَلُهُ، كَأُضْحِيَّةٍ) يُوصِلُهُ إِلَى فَقَرَاءِ الْحَرَمِ. وَإِنْ أَطْعَمَ مِنْهُ فَقِيرًا، أَوْ أَمَرَهُ بِالْأَكْلِ مِنْهُ: فَلَا ضَمَانَ؛ لِأَنَّهُ

(١) قوله: (خَاصَّتِهِ) المراد «بِخَاصَّتِهِ»: الرُّفَقَةُ الَّذِينَ مَعَهُ، الَّذِينَ تَلَزَمُهُ نَفَقَتُهُمْ. (تقرير).

(٢) قال في «الإنصاف»: وقد صرَّح الأصحاب بأنَّ الرُّفَقَةَ الَّذِينَ مَعَهُ: مِمَّنْ تَلَزَمُهُ مُؤَنَّتُهُ فِي السَّفَرِ. (خطه)^[٣].

[١] أخرجه مسلم (١٣٢٦/٣٧٨).

[٢] أخرجه أحمد (٤٩٠/٢٩) (١٧٩٧٥).

[٣] «الإنصاف» (٣٩٧/٩)، والتعليق من زيادات (ب).

أَوْصَلَهُ إِلَى مُسْتَحِقِّهِ، كَمَا لَوْ فَعَلَهُ بَعْدَ بُلُوغِهِ مَحَلَّهُ.

(وَالْأَلَّا) يَتَلَفُ، أَوْ يَعْثُ بِفَعْلِهِ أَوْ تَفْرِيطِهِ: (أَجْزَأُ ذَبْحُ مَا تَعَيَّبَ^(١))
مِنْ وَاجِبٍ بِالتَّعْيِينِ^(٢)) نَصَّ عَلَيْهِ فَيَمْنُ جَرَّ بَقْرَةً بِقَرْنِهَا إِلَى الْمَنْحَرِ
فَانْقَلَعَ، (كَتَعَيْنَهُ مَعِيًّا فَبَرِيءُ^(٣)) مِنْ عَيْبِهِ؛ لِحَدِيثِ أَبِي سَعِيدٍ، قَالَ:
اِثْبَعْنَا كَبْشًا نُضْحِي بِهِ، فَأَصَابَ الذُّبُّ مِنْ أَلْيَيْهِ، فَسَأَلْنَا النَّبِيَّ ﷺ؟
فَأَمَرْنَا أَنْ نُضْحِي بِهِ. رَوَاهُ ابْنُ مَاجَهَ^[١].

(وَأِنْ وَجَبَ) مَا تَعَيَّبَ بِلَا فَعْلِهِ وَلَا تَفْرِيطِهِ (قَبْلَ تَعْيِينِ، كَفِدْيَةٍ)

(١) قوله: (أَجْزَأُ ذَبْحُ مَا تَعَيَّبَ.. إلخ) وقال القاضي: القياس لا يُجْزئُهُ.

قال في «الإنصاف»^[٢]: فعلى المذهب: تَخْرُجُ بِالْعَيْبِ عَنْ كُونِهَا
أُضْحِيَّةً. قاله في «القاعدة الأربعين».

وفي «شرح الإقناع» عن «المستوعب»: أَنَّهَا تَكُونُ أُضْحِيَّةً. (خطه).

قوله: (أَجْزَأُ ذَبْحُ مَا تَعَيَّبَ.. إلخ) إذا كان العيبُ يَمْنَعُ مِنَ الْإِجْزَاءِ
ذَبْحَهَا، وَتَخْرُجُ بِالْعَيْبِ عَنْ كُونِهَا أُضْحِيَّةً. قاله في «القاعدة
الأربعين»، فإذا زال العيبُ عَادَتْ أُضْحِيَّةً كَمَا كَانَتْ. ذَكَرَهُ ابْنُ
عَقِيلٍ، فِي «عُمَدِ الْأَدِلَّةِ». (خطه)^[٣].

(٢) قوله: (بِالتَّعْيِينِ) وَلَا يُجْزِئُ عَمَّا فِي ذِمَّتِهِ.

(٣) قوله: (فَبَرِيءُ) فَيُجْزِئُ عَمَّا وَجَبَ فِي ذِمَّتِهِ.

[١] أخرجه ابن ماجه (٣١٤٦). وقال الألباني: ضعيف جداً.

[٢] «الإنصاف» (٣٩٩/٩).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

مِنْ دَمٍ تَمْتَعُ أَوْ قِرَانٍ، أَوْ لِتَرْكٍ وَاجِبٍ أَوْ فَعْلٍ مُحْظُورٍ، (و) كَدَمٍ (مَنْذُورٍ فِي الذِّمَّةِ) إِذَا عَيَّنَ عَنْهُ مَا تَعَيَّبَ: (فَلَا) يُجْزِيهِ ذَبْحُهُ عَمَّا فِي ذِمَّتِهِ؛ لِأَنَّ الْوَاجِبَ دَمٌ صَحِيحٌ، فَلَا يُجْزِي عَنْهُ مَعِيبٌ. وَلِأَنَّ الذِّمَّةَ لَمْ تَبْرَأْ مِنَ الْوَاجِبِ بِالتَّعْيِينِ عَنْهُ، كَالَّذِينَ يَضْمَنُهُ ضَامِنٌ، أَوْ يَرَهُنَ بِهِ رَهْنًا. وَيَحْصُلُ التَّعْيِينُ عَمَّا فِي ذِمَّتِهِ بِالْقَوْلِ.

(وَعَلَيْهِ)، أَي: مَنْ فِي ذِمَّتِهِ دَمٌ وَاجِبٌ: (نَظِيرُهُ) أَي: مَا تَعَيَّبَ (وَلَوْ زَادَ) الَّذِي عَيَّنَهُ (عَمَّا فِي ذِمَّتِهِ) كَدَمٍ تَمْتَعُ عَيَّنَ عَنْهُ بَقَرَةٌ مَثَلًا، فَتَعَيَّبَتْ بِفَعْلِهِ أَوْ تَفْرِيطِهِ: يَلْزَمُهُ بَقَرَةٌ نَظِيرُهَا؛ لَوْجُوبُهَا بِالتَّعْيِينِ.

(وَكَذَا: لَوْ سُرِقَ) الْمَعْيَنُ عَمَّا فِي الذِّمَّةِ (أَوْ ضَلَّ، وَنَحْوُهُ) كَمَا لَوْ غُصِبَ، فَيَلْزَمُهُ نَظِيرُهُ، وَلَوْ زَادَ عَمَّا فِي الذِّمَّةِ.

قَالَ أَحْمَدُ^(١): مَنْ سَاقَ هَدِيًّا وَاجِبًا، فَعَطِبَ أَوْ مَاتَ، فَعَلَيْهِ بَدَلُهُ، وَإِنْ شَاءَ بَاعَهُ. وَإِنْ نَحَرَهُ: جَازَ أَكْلُهُ مِنْهُ، وَيُطْعَمُ؛ لِأَنَّ عَلَيْهِ الْبَدَلَ. قَالَهُ فِي «الْفُرُوعِ».

(وَلَيْسَ لَهُ) أَي: مَنْ نَحَرَ بَدَلَ مَا عَطِبَ أَوْ تَعَيَّبَ أَوْ سُرِقَ أَوْ ضَلَّ، وَنَحْوُهُ (اسْتِرْجَاعُ عَاطِبٍ وَمَعِيبٍ وَضَالٍّ) وَمَسْرُوقٍ (وُجِدَ، وَنَحْوُهُ) كَمَغْضُوبٍ قَدَرَ عَلَيْهِ؛ لَمَا رَوَى الدَّارِقُطْنِيُّ^[١] عَنْ عَائِشَةَ: أَنَّهَا أَهْدَتْ

(١) ما الفرق بين ما نصَّ عليه أحمد وما في المتن بعده؟! (خطه)^[٢].

[١] أخرجه الدارقطني (٢/٢٤٢).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

هَدْيَيْنِ فَأَضَلَّتْهُمَا، فَبَعَثَ إِلَيْهَا ابْنُ الزَّيْتَرِ بِهِدْيَيْنِ فَفَنَحَرَتْهُمَا، ثُمَّ عَادَ
الضَّالَّانِ فَفَنَحَرَتْهُمَا، وَقَالَتْ: هَذِهِ سُنَّةُ الْهَدْيِ. وَلِتَعْلُقَ حَقُّ اللَّهِ بِهِ،
يُاجِبَاهُ عَلَى نَفْسِهِ، فَلَمْ يَسْقُطْ بِذَبْحِ بَدَلِهِ.

(فَصْلٌ)

(يَجِبُ هَدْيُ بَنَدِرٍ)؛ لحديث: «مَنْ نَذَرَ أَنْ يُطِيعَ اللَّهَ، فَلْيُطِعه»^[١]، ولأنَّه نَذَرُ طَاعَةٍ، فَوَجِبَ الْوَفَاءُ بِهِ كَغَيْرِهِ مِنَ التَّذَوُّرِ. وَسَوَاءٌ كَانَ مُنَجَّزًا أَوْ مُعَلَّقًا.

(وَمِنْهُ) أَي: التَّذَرِ: (إِنْ لَبِسْتُ ثَوْبًا مِنْ غَزَلِكِ، فَهُوَ هَدْيٌ. فَلَيْسَ لَهُ) وَقَدْ مَلَكَهُ، فَيَصِيرُ هَدِيًّا وَاجِبًا يَلْزُمُهُ إِصَالُهُ إِلَى مَسَاكِينِ الْحَرَمِ، (وَنَحْوُهُ) مِنَ التَّذَوُّرِ الْمُعَلَّقَةِ عَلَى شَرْطٍ، إِذَا وُجِدَ. (وَسُنَّ: سَوَقَ حَيَوَانَ) أَهْدَاهُ (مِنْ الْحِلِّ)؛ لَسَوَقِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ فِي حَجَّتِهِ الْبُذْنِ. وَكَانَ يَبْعَثُ بِهِدْيِهِ وَهُوَ بِالْمَدِينَةِ^[٢].

(و) سُنَّ: (أَنْ يَقِفَهُ) أَي: الْهَدْيَ (بَعْرَفَةً)، رُوي عَنْ ابْنِ عَبَّاسٍ. وَكَانَ ابْنُ عُمَرَ لَا يَرَى هَدِيًّا إِلَّا مَا وَقَفَهُ بَعْرَفَةً. وَلَنَّا: أَنَّ الْمُرَادَ مِنَ الْهَدْيِ نَحْرُهُ، وَنَفْعُ الْمَسَاكِينِ بِلَحْمِهِ، وَهَذَا لَا يَتَوَقَّفُ عَلَى وَقُوفِهِ بَعْرَفَةً، وَلَمْ يَرِدْ بِإِيجَابِهِ دَلِيلٌ.

(و) سُنَّ: (إِشْعَارُ بُذْنٍ) بَضْمُ الْبَاءِ: جَمْعُ بَذْنَةٍ (و) إِشْعَارُ (بَقَرٍ؛ بِشَقِّ صَفْحَةِ الْيُمْنَى مِنْ سَنَامٍ) بِفَتْحِ السِّينِ، (أَوْ) شَقِّ (مَحَلِّهِ) أَي: السَّنَامِ، مِمَّا لَا سَنَامَ لَهُ مِنْ بَقَرٍ أَوْ إِبِلٍ، (حَتَّى يَسِيلَ الدَّمُ^(١)).

(١) قَالَ أَبُو حَنِيفَةَ: الْإِشْعَارُ مُثَلَّةٌ غَيْرُ جَائِزٍ. وَلَمْ يَرِ مَالِكٌ تَقْلِيدَ الْغَنَمِ، وَقَالَ

[١] تقدم تخريجه (٥٠٣/٣).

[٢] تقدم تخريجه (ص ٢١٨).

(و) سُنَّ: (تَقْلِيدُهُمَا) أَي: الْبُذْنِ وَالْبَقَرِ، (مَعَ) أَي: وَتَقْلِيدُ (غَنَمٍ: النَّعْلُ، وَأَذَانُ الْقَرَبِ، وَالْعُرَى) بَضَمُ الْعَيْنِ: جَمْعُ عُروَةٍ؛ لِحَدِيثِ عَائِشَةَ، قَالَتْ: فَتَلْتُ قَلَائِدَ هَدْيِ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ، ثُمَّ أَشْعَرَهَا وَقَلَّدَهَا. مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١]. وَفَعَلَهُ الصَّحَابَةُ أَيْضًا. وَلِأَنَّهُ إِيلَامٌ لَغَرَضٍ صَحِيحٍ فَجَازَ، كَالْكَيِّ وَالْوَسْمِ وَالْحِجَامَةِ.

وفائدته: تَوْقِي نَحْوِ لِصٍّ لَهَا، وَعَدَمُ اخْتِلَاطِهَا بِغَيْرِهَا.

وَيُسْنُ: أَنْ يَكُونَ بِالْمِيقَاتِ، إِنْ كَانَ مُسَافِرًا بِهَا؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ مَرْفُوعًا: صَلَّى بِذِي الْحُلَيْفَةِ، ثُمَّ دَعَا بَيْدَنَةً، فَأَشْعَرَهَا مِنْ صَفْحَةِ سَنَامِهَا الْأَيْمَنِ، وَسَلَتْ الدَّمَ مِنْهَا يَدَيْهِ. رَوَاهُ مُسْلِمٌ^[٢]. وَإِنْ بَعَثَ بِهَا: فَمِنْ بَلَدِهِ.

وَأَمَّا الْغَنَمُ: فَلَا تُشْعَرُ؛ لِأَنَّهَا ضَعِيفَةٌ، وَصُوفُهَا وَشَعْرُهَا يَسْتَرْهُ. وَأَمَّا تَقْلِيدُهَا: فَلِحَدِيثِ عَائِشَةَ: كُنْتُ أَفْتِلُ قَلَائِدَ الْغَنَمِ لِلنَّبِيِّ ﷺ. رَوَاهُ الْبُخَارِيُّ^[٣].

فِي الْبَقَرِ: إِنْ كَانَتْ ذَاتَ سَنَامٍ، فَلَا بَأْسَ بِإِشْعَارِهَا، وَإِلَّا فَلَا. (خَطُهُ)^[٤].

[١] تقدم تخريجه (ص ٢١٨).

[٢] أخرجه مسلم (٢٠٥/١٢٤٣).

[٣] أخرجه البخاري (١٧٠٢).

[٤] التعليق من زيادات (ب).

(وإن نَذَرَ هَدْيًا، وأَطْلَقَ)؛ بأن قال: لله عليّ هديّ، ولم يُقَيِّدْهُ بلفظه، ولا نَيْيَه، (فَأَقْلُ مُجْزِيٍّ) عن نَذَرِهِ: (شَاةً) جَذَعُ ضَاْنٍ أَوْ ثَنِيٍّ مَعْزٍ، (أَوْ سُبُعٍ مِّنْ بَدَنَةٍ، أَوْ) سُبُعٍ مِّنْ (بَقَرَةٍ)؛ لِحَمَلِ الْمَطْلُوقِ فِي النَّذْرِ عَلَى الْمَعْهُودِ الشَّرْعِيِّ.

(وإن ذَبَحَ إِحْدَاهُمَا) أي: بَدَنَةً أَوْ بَقَرَةً (عَنهُ) أي: عَنِ النَّذْرِ الْمَطْلُوقِ: (كَانَتْ) الْبَدَنَةُ أَوْ الْبَقَرَةُ (كُلُّهَا وَاجِبَةً^(١))؛ لَتَعَيُّنِهَا عَمَّا فِي ذِمَّتِهِ بِذَبْحِهَا عَنْهُ.

(وإن نَذَرَ بَدَنَةً: أَجْزَأَتْهُ بَقَرَةٌ إِنْ أَطْلَقَ) الْبَدَنَةَ، كَمَا تَقَدَّمَ فِي الْوَاجِبِ بِأَصْلِ الشَّرْعِ، (وَالْأَيُّ) يُطْلَقُ الْبَدَنَةُ؛ بِأَنْ نَوَى مُعَيَّنَةً: (لَزِمَهُ مَا نَوَاهُ) كَمَا لَوْ عَيَّنَهُ بَلْفِظِهِ.

(و) إِنْ نَذَرَ (مُعَيَّنًا: أَجْزَأَهُ) مَا عَيَّنَهُ، (وَلَوْ) كَانَ (صَغِيرًا، أَوْ مَعِيًّا، أَوْ غَيْرَ حَيَوَانٍ) كَعَبْدٍ وَثَوْبٍ.

(وَعَلَيْهِ) أَيِ: النَّاذِرِ: (إِيصَالُهُ) إِنْ كَانَ مِمَّا يُنْقَلُ، (و) إِيصَالُ

(١) قوله: (كَانَتْ كُلُّهَا وَاجِبَةً) لعلَّ المراد: إِذَا ذَبَحَهَا بَنِيَّةٌ كَوْنَهَا عَمَّا نَذَرَهُ، وَجَبَ عَلَيْهِ الصَّدَقَةُ بِهَا، وَأُثِيبَ عَلَيْهَا ثَوَابُ الْوَاجِبِ. أَمَّا لَوْ ذَبَحَهَا بَنِيَّةٌ أَنْ يَكُونَ سُبُعُهَا عَنِ النَّذْرِ وَبَاقِيهَا لَحْمٌ، فَلَا يَمْتَنِعُ، فليحرَّر. (ح ع) [١].

(ثَمَنٍ غَيْرِ مَنْقُولٍ) كَعَقَارٍ (لِفُقَرَاءِ الْحَرَمِ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿ثُمَّ مَحَلُّهَا إِلَى الْبَيْتِ الْمُقَدَّسِ﴾ [الحج: ٣٣]. وَلِأَنَّ النَّذْرَ يُحْمَلُ عَلَى الْمَعْهُودِ شَرْعًا. وَسُئِلَ ابْنُ عُمرَ عَنْ امْرَأَةٍ نَذَرَتْ أَنْ تُهْدِيَ دَارًا؟ قَالَ: تَبِعُهَا وَتَتَصَدَّقُ بِشَمَنِهَا عَلَى فُقَرَاءِ الْحَرَمِ.

(وَكَذَا: إِنْ نَذَرَ سَوْقَ أَضْحِيَّةٍ إِلَى مَكَّةَ، أَوْ قَالَ: لِلَّهِ عَلَيَّ أَنْ أَذْبَحَ بِهَا) فَيَلْزِمُهُ؛ لِلخَبَرِ^[١].

(وَإِنْ عَيَّنَ) بَنَدِرَهُ (شَيْئًا لِمَوْضِعٍ غَيْرِ الْحَرَمِ، وَلَا مَعْصِيَةٍ فِيهِ) أَي: النَّذْرُ لَذَلِكَ الْمَكَانِ: (تَعَيَّنَ ذَبْحًا، وَتَفْرِيقًا لِفُقَرَائِهِ) أَي: ذَلِكَ الْمَوْضِعِ؛ لِحَدِيثِ أَبِي دَاوُدَ^[٢]: أَنَّ رَجُلًا سَأَلَ النَّبِيَّ ﷺ فَقَالَ: إِنِّي نَذَرْتُ أَنْ أَذْبَحَ بِالْأَبْوَاءِ؟ قَالَ: «أَبَهَا صَنَمٌ؟»، قَالَ: لَا. قَالَ: «أَوْفٍ بِنَذْرِكَ». وَلِأَنَّهُ قَصَدَ نَفَعَ أَهْلِ ذَلِكَ الْمَوْضِعِ، فَكَانَ عَلَيْهِ إِيْصَالُهُ إِلَيْهِمْ. فَإِنْ كَانَ فِيهِ مَعْصِيَةٌ، كَصَنَمٍ وَنَحْوِهِ مِنْ أُمُورِ الْكُفْرِ وَالْمَعَاصِي، كَبُيُوتِ نَارٍ وَكُنَائِسَ: لَمْ يَفِ بِهِ.

(وَسُنَّ: أَكْلُهُ، وَتَفْرِيقَتُهُ) أَي: الْمُهْدِي (مِنْ) هَدْيٍ (تَطَوُّعٍ)^(١)؛

(١) قوله: (هدي تطوع) أي: غير عاطب، كما تقدّم. (خطه)^[٣].

[١] سيأتي بنصه قريبًا.

[٢] أخرجه أبو داود (٣٣١٣) من حديث ثابت بن الضحاك. وصححه الألباني في «الصحيحة» (٢٨٧٢).

[٣] ما تقدم من التعليق من زيادات (ب).

لقوله تعالى: ﴿فَكُلُوا مِنْهَا﴾ [الحج: ٢٨]. وأقلُّ أحوالِ الأمرِ الاستِحبابُ. وقال جابرٌ: كُنَّا لَا نَأْكُلُ مِنْ بُدْنِنَا فَوْقَ ثَلَاثٍ، فَرَحَّصَ لَنَا النَّبِيُّ ﷺ، فقال: «كُلُوا وَتَزَوَّدُوا». فَأَكَلْنَا وَتَزَوَّدْنَا. رواه البخاري^[١]. والمُسْتَحَبُّ: أَكُلُ الْيَسِيرِ؛ لحديث جابرٍ: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ: أَمَرَ مِنْ كُلِّ بَدَنَةٍ بِبِضْعَةٍ، فَجُعِلَتْ فِي قِدْرِ، فَأَكَلْنَا مِنْهَا وَحَسِينَا مِنْ مَرْقِهَا^[٢]. وَلَأنَّهُ نُسْكٌ، فَاسْتُحِبَّ الْأَكْلُ مِنْهُ، (كَأُضْحِيَّةٍ). وَتُجْزِئُهُ الصَّدَقَةُ بِالْيَسِيرِ مِنْهُ.

(ولا يأكلُ من) هَدي (واجِب، ولو) كَانَ إِيْجَابُهُ (بَنَدِر، أو تَعْيِين^(١)، غَيْرَ دَمٍ مُتَعَةٍ وَقِرَانٍ) نَصًّا؛ لِأَنَّ سَبِيَهُمَا غَيْرُ مُحْظُورٍ، فَأُسْتَبْهَأَ

وقال في «الفروع»^[٣]: وَيُسْتَحَبُّ أَكْلُهُ مِنْ هَدْيِ التَّطَوُّعِ، وَذَكَرَ الشَّيْخُ: وَمِمَّا عَيَّنَهُ، لَا عَمَّا فِي ذِمَّتِهِ.

(١) قوله: (أو تعيين) ظاهره: أَنَّهُ مُطْلَقًا. وَلَعَلَّ ذَلِكَ فِيْمَا كَانَ وَاجِبًا قَبْلَ التَّعْيِينِ ثُمَّ عَيَّنَهُ، لَا مَا عَيَّنَهُ ابْتِدَاءً؛ لِمَا فِي «المغني» و«الشرح»: مِنْ أَنَّهُ يُسْتَحَبُّ أَنْ يَأْكُلَ مِنْ هَدْيِ التَّطَوُّعِ، وَسِوَاءٍ فِي ذَلِكَ مَا أَوْجَبَهُ بِالتَّعْيِينِ مِنْ غَيْرِ أَنْ يَكُونَ وَاجِبًا فِي ذِمَّتِهِ، وَمَا نَحَرَهُ تَطَوُّعًا مِنْ غَيْرِ أَنْ يُوجِبَهُ. وَنَقَلَ ذَلِكَ صَاحِبُ «الفروع» و«الزركشي» مُقْتَصِرِينَ عَلَى ذَلِكَ. [قال في «الشرح»: وَيُسْتَحَبُّ أَنْ يَأْكُلَ مِنْ هَدْيِهِ، وَلَوْ أَوْجَبَهُ بِالتَّعْيِينِ.

[١] أخرجه البخاري (١٧١٩).

[٢] أخرجه مسلم (١٤٧/١٢١٨).

[٣] «الفروع» (١٠٣/٦).

هَدْيَ التَّطَوُّعِ. وَلَأَنَّ أَزْوَاجَ النَّبِيِّ ﷺ، تَمَتَّعْنَ مَعَهُ فِي حَجَّةِ الْوُدَاعِ^[١]. وَأَدْخَلَتْ عَائِشَةُ الْحَجَّ عَلَى الْعُمْرَةِ، فَصَارَتْ قَارِنَةً^[٢]، ثُمَّ ذَبَحَ عَنْهُمْ النَّبِيُّ ﷺ الْبَقَرَ، فَأَكَلْنَ مِنْ لُحُومِهَا. احْتَجَّ بِهِ أَحْمَدُ^[٣].

قال في «الفروع»: ويستحبُّ الأكلُ من هديه التطوُّعِ. وذكرَ الشيخ: وممَّا عَيَّنَه، لا عَمَّا في ذِمَّتِهِ. (خطه).
قلتُ: بل كلامُ المَتَنِ صَرِيحٌ في المَنعِ مِنَ الأَكْلِ، كما هو صَرِيحُ «الإقناع» و«الغاية». (خطه)^[٤].



[١] أخرجه البخاري (١٦٩١)، ومسلم (١٧٤/١٢٢٧) من حديث ابن عمر.

[٢] تقدم تخريجه (٥٨١/٣).

[٣] أخرجه أحمد (٣٢/٤٣) (٢٥٨٣٨)، والبخاري (١٧٢٠)، ومسلم (١٢١١/

١٢٠) من حديث عائشة.

[٤] ما بين المعكوفين من زيادات (ب).

(فَصْلٌ)

(التَّضْحِيَّةُ) بَفَتْحِ التَّاءِ، أَي: ذَبْحُ الْأُضْحِيَّةِ أَيَّامَ النَّحْرِ: (سُنَّةٌ مُؤَكَّدَةٌ) وَيُكْرَهُ تَرْكُهَا مَعَ الْقُدْرَةِ. نَصَّ عَلَيْهِ^(١). (عَنْ مُسْلِمٍ تَامَّ الْمَلِكِ) وَهُوَ الْحَرْ، وَالْمَبْعُضُ فِيمَا مَلَكَهُ يَجْزِيهِ الْحَرْ، (أَوْ مُكَاتَبٍ بِإِذْنِ سَيِّدِهِ؛ لِحَدِيثِ الدَّارِقُطْنِيِّ^[١]، عَنْ ابْنِ عَبَّاسٍ مَرْفُوعًا: «ثَلَاثٌ كُتِبَتْ عَلَيَّ وَهُنَّ لَكُمْ تَطَوُّعٌ: الْوِثْرُ، وَالنَّحْرُ، وَرَكَعَتَا الْفَجْرِ». وَلِحَدِيثِ: «مَنْ أَرَادَ أَنْ يُضْحِيَ، فَدَخَلَ الْعَشْرُ، فَلَا يَأْخُذُ مِنْ شَعْرِهِ، وَلَا بَشَرَتِهِ شَيْئًا». رَوَاهُ مُسْلِمٌ^[٢]. فَعَلَّقَهُ عَلَى الْإِرَادَةِ، وَالْوَاجِبُ لَا

(١) وَعَنْ أَحْمَدَ رِوَايَةً بِوُجُوبِ الْأُضْحِيَّةِ مَعَ الْغِنَى، وَهُوَ قَوْلُ أَبِي حَنِيفَةَ. وَمِمَّا اسْتَدِلَّ بِهِ لِلْوُجُوبِ؛ مَا رَوَى أَنَّهُ ﷺ قَالَ: «مَنْ كَانَ لَهُ سَعَةٌ وَلَمْ يُضَحِّ فَلَا يَقْرَبَنَّ مُصَلَّانَا»^[٣].

قَالَ الشَّيْخُ: وَحَدِيثُ: «ثَلَاثٌ هُنَّ عَلَيَّ فَرَائِضُ، وَلَكُمْ تَطَوُّعٌ». مَوْضُوعٌ. وَلَمْ يَكُنْ يُدَاوِمُ عَلَى رَكَعَتِي الضُّحَى بِاتِّفَاقِ أَهْلِ الْعِلْمِ بِسُنَّتِهِ. (خَطَهُ)^[٤].

[١] أَخْرَجَهُ الدَّارِقُطْنِيُّ (٢١/٢). وَهُوَ فِي «الْمُسْنَدِ». (٤٨٥/٣) (٢٠٥٠). وَانْظُرْ: «الضَّعِيفَةُ» تَحْتَ حَدِيثِ (٢٩٣٧).

[٢] أَخْرَجَهُ مُسْلِمٌ (٣٩/١٩٧٧) مِنْ حَدِيثِ أُمِّ سَلَمَةَ، وَسَيَّاتِي (ص ٢٦٤).

[٣] أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (٢٤/١٤) (٨٢٧٣)، وَابْنُ مَاجَهَ (٣١٢٣) مِنْ حَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ. وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «صَحِيحِ ابْنِ مَاجَهَ» (٢٥٣٢). وَانْظُرْ: «عِلَلُ الدَّارِقُطْنِيِّ» (٣٠٤/١٠)، وَ«فَتْحُ الْبَارِيِّ» (٣/١٠).

[٤] التَّعْلِيقُ لَيْسَ فِي الْأَصْلِ.

يُعَلَّقُ عَلَيْهَا. وَكَالْعَقِيقَةِ.

وَمَا اسْتَدِلَّ بِهِ لِلْوُجُوبِ: ضَعَّفَهُ أَصْحَابُ الْحَدِيثِ. ثُمَّ يُحْمَلُ عَلَى تَأْكِدِ
الاسْتِحْبَابِ، كَحَدِيثِ: «غُسْلُ الْجُمُعَةِ وَاجِبٌ عَلَى كُلِّ مُحْتَلِمٍ»^[١].
وَحَدِيثِ: «مَنْ أَكَلَ مِنْ هَذِهِ الشَّجَرَةِ، فَلَا يَقْرَبَنَّ مُصَلَّانَا»^[٢].

وَالْتَّضَحِيَّةُ (عَنْ مَيْتٍ أَفْضَلُ) مِنْهَا عَنْ حَيٍّ. قَالَ فِي «شَرْحِهِ»؛
لَعَجَزَهُ وَاحْتِيَاجُهُ لِلثَّوَابِ. (وَيُعْمَلُ بِهَا) أَيِ: الْأُضْحِيَّةِ عَنْ مَيْتٍ:
(ك) أُضْحِيَّةٍ (عَنْ حَيٍّ) مِنْ أَكْلِ، وَصَدَقَةٍ، وَهَدِيَّةٍ.

(وَتَجِبُ) التَّضَحِيَّةُ (بِنَذْرِ)؛ لِحَدِيثِ: «مَنْ نَذَرَ أَنْ يُطِيعَ اللَّهَ،
فَلْيُطِيعْهُ»^[٣]. وَكَالْهَدْيِ.

(وَكَانَتْ) التَّضَحِيَّةُ (وَاجِبَةً عَلَى النَّبِيِّ ﷺ)، كَالْوَتْرِ، وَقِيَامِ
الَّيْلِ^(١)؛ لِلخَبَرِ.

(وَذَبْحُهَا) أَيِ: الْأُضْحِيَّةِ (و) ذَبْحُ (عَقِيقَةٍ: أَفْضَلُ مِنْ صَدَقَةٍ

(١) قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»: وَهَلْ وَجِبَ عَلَيْهِ السَّوَاكُ وَالْأُضْحِيَّةُ وَالْوَتْرُ؟ فِيهِ
وَجْهَانِ. (خَطَهُ)^[٤].

[١] تقدم تخريجه (٣٥٤/١).

[٢] أخرجه البخاري (٨٥٣)، ومسلم (٦٨/٥٦١) من حديث ابن عمر. وأخرجه
البخاري (٨٥٦)، ومسلم (٧٠/٥٦٢) من حديث أنس. وورد الحديث عن جماعة
من الصحابة.

[٣] تقدم تخريجه (٥٠٣/٣).

[٤] «الْفُرُوعِ» (١٩٦/٨)، والتعليق من زيادات (ب).

بَشَمَنِهَما) نَصًّا^(١). وكذا: هَدَيْ؛ لحديث: «ما عَمِلَ ابْنُ آدَمَ يَوْمَ النَّحْرِ عَمَلًا أَحَبَّ إِلَى اللَّهِ مِنْ إِزَاقَةِ دَمٍ، وَإِنَّهُ لَيَأْتِي يَوْمَ الْقِيَامَةِ بِقُرُونِهَا وَأُظْلَافِهَا وَأَشْعَارِهَا، وَإِنَّ الدَّمَ لَيَقَعُ مِنَ اللَّهِ عَزَّ وَجَلَّ بِمَكَانٍ قَبْلَ أَنْ يَقَعَ عَلَى الْأَرْضِ، فَطَيَّبُوا بِهَا نَفْسًا». رواه ابن ماجه^[١]. وقد ضَحَّى النبي ﷺ، وأهدى الهدايا، والخلفاء بعده، ولو أَنَّ الصَّدَقَةَ بِالثَّمَنِ أَفْضَلُ، لَمْ يَعْدِلُوا عَنْهُ.

(وَسُنَّ: أَنْ يَأْكُلَ مِنْهَا) أَي: الْأُضْحِيَّةِ (وَيُهْدِي، وَيَتَصَدَّقُ؛ أَثْلَاثًا) أَي: يَأْكُلُ هُوَ وَأَهْلُ بَيْتِهِ الثُّلْثَ، وَيُهْدِي الثُّلْثَ، وَيَتَصَدَّقُ بِالثُّلْثِ، (حَتَّى مِنْ) أُضْحِيَّةٍ (وَاجِبَةٍ)^(٢)، (و) حَتَّى الْإِهْدَاءِ (لِكَافِرٍ مِنْ)

(١) قوله: (وَذَبْحُ عَقِيْقَةٍ أَفْضَلُ ... إلخ) فِيهِ الْجَرِيُّ عَلَى مَذْهَبِ الْكُوفِيِّينَ مِنْ جَوَازِ الْعَطْفِ عَلَى الضَّمِيرِ الْمَجْرُورِ بِدُونِ إِعَادَةِ الْجَارِ، اسْمًا كَانَ أَوْ حَرْفًا، وَهُوَ اخْتِيَارُ ابْنِ مَالِكٍ. (خطه)^[٢].

(٢) قوله: (حَتَّى مِنْ أُضْحِيَّةٍ وَاجِبَةٍ) أَي: كَنْدَرٍ. وَظَاهِرُ عُمُومِهِ يَشْمَلُ كُلَّ وَاجِبَةٍ، كَوَقْفٍ عَلَى أُضْحِيَّةٍ. وَاللَّهُ أَعْلَمُ. جَمْهُورُ الْأَصْحَابِ عَلَى أَنَّهُ لَا يَأْكُلُ مِنَ الْأُضْحِيَّةِ الْمَنْدُورَةِ. وَاخْتَارَ أَبُو بَكْرٍ، وَالْقَاضِي، وَالْمَصْنُفُ، وَالشَّارِحُ: الْجَوَازَ. قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[٣].

[١] أخرجه ابن ماجه (٣١٢٦) من حديث عائشة. وضعفه الألباني في «الضعيفة» (٥٢٦).

[٢] التعليق ليس في الأصل.

[٣] «الإنصاف» (٤١٧/٩).

أُضْحِيَّةٍ (تَطَوُّع). قَالَ أَحْمَدُ: نَحْنُ نَذْهَبُ إِلَى حَدِيثِ عَبْدِ اللَّهِ: يَأْكُلُ هُوَ الثُّلُثُ، وَيُطْعِمُ مَنْ أَرَادَ الثُّلُثَ، وَيَتَصَدَّقُ بِالثُّلُثِ عَلَى الْمَسَاكِينِ. قَالَ: عَلَقَمَةُ: بَعَثَ مَعِيَ عَبْدُ اللَّهِ يَهْدِيَّةً، فَأَمَرَنِي أَنْ آكُلَ ثُلُثًا، وَأَنْ أُرْسِلَ إِلَى أَهْلِ أَخِيهِ بِالثُّلُثِ، وَأَنْ أَتَصَدَّقَ بِثُلُثٍ. وَهُوَ قَوْلُ ابْنِ مَسْعُودٍ. وَلِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَكُلُوا مِنْهَا وَأَطِعُوا الْقَانِعَ وَالْمُعْتَرَّ﴾ [الحج: ٣٦]، وَالْقَانِعُ^(١): السَّائِلُ. وَالْمُعْتَرَّ: الَّذِي يَعْتَرِيكَ، أَي: يَتَعَرَّضُ لَكَ لِنُطْعَمِهِ، وَلَا يَسْأَلُ^(٢). فَذَكَرَ ثَلَاثَةً، فَيَنْبَغِي أَنْ تُقَسَمَ بَيْنَهُمْ أَثْلَاثًا. وَلَا يَجِبُ الْأَكْلُ مِنْهَا؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ نَحَرَ خَمْسَ بَدَنَاتٍ، وَقَالَ: «مَنْ شَاءَ، فَلْيَقْطَعْ»^[١] وَلَمْ يَأْكُلْ مِنْهُنَّ شَيْئًا.

(١) قَوْلُهُ: (وَأَطِعُوا الْقَانِعَ... إلخ) مِنْ قَنَعَ يَقْنَعُ، بَفَتْحِ التَّوْنِ فِيهِمَا، إِذَا سَأَلَ. وَأَمَّا قَنَعَ بِمَعْنَى رَضِيَ بِالْقَلِيلِ، فَبِكَسْرِ التَّوْنِ فِي الْمَاضِي، وَفَتْحُهَا فِي الْمَضَارِعِ. قَالَ الشَّاعِرُ:

الْعَبْدُ حُرٌّ إِنْ قَنَعَ وَالْحُرُّ عَبْدٌ إِنْ طَمَعَ
فَاقْنَعْ وَلَا تَطْمَعْ فَمَا شَيْءٌ يَشِينُ سِوَى الطَّمَعِ

(٢) تَفْسِيرُ الْقَانِعِ وَالْمُعْتَرَّ بِذَلِكَ هُوَ قَوْلُ سَعِيدِ بْنِ جُبَيْرٍ وَالْحَسَنِ. وَقِيلَ: الْقَانِعُ: الْجَالِسُ فِي بَيْتِهِ، يَقْنَعُ بِمَا يُعْطَى وَلَا يَسْأَلُ. وَالْمُعْتَرَّ: الَّذِي يَسْأَلُ. قَالَهُ عِكْرِمَةُ وَقَتَادَةُ. (خطه)^[٢].

[١] أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (٤٢٧/٣١) (١٩٠٧٥)، وَأَبُو دَاوُدَ (١٧٦٥) مِنْ حَدِيثِ عَبْدِ اللَّهِ بْنِ قُرْطٍ. وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الْإِرْوَاءِ» (١٩٥٨)، وَ«صَحِيحُ أَبِي دَاوُدَ» (١٥٤٩).

[٢] التَّعْلِيقُ مِنْ زِيَادَاتِ (ب).

وَعَلِمَ مِنْهُ: أَنَّهُ لَا تَجُوزُ الْهَدِيَّةُ مِنْ وَاجِبَةٍ لِكَافِرٍ، كَزَكَاةٍ، وَكَفَّارَةٍ، بِخِلَافِ التَّطَوُّعِ؛ لِأَنَّهُ صَدَقَةٌ.

(لَا مِمَّا لِيَتِيمٍ، وَمُكَاتَبٍ، فِي إِهْدَاءٍ، وَصَدَقَةٍ) أَي: إِذَا ضَحَّى وَلِيُّ الْيَتِيمِ عَنْهُ، لَا يُهْدِي مِنْهَا، وَلَا يَتَصَدَّقُ بِشَيْءٍ؛ لِأَنَّهُ مَمْنُوعٌ مِنَ التَّبَرُّعِ مِنْ مَالِهِ. وَكَذَا: مُكَاتَبٌ ضَحَّى بِإِذْنِ سَيِّدِهِ؛ لَمَا ذَكَرَ. وَلَا يَلْزَمُ مِنْ إِذْنِ سَيِّدِهِ فِي التَّضَحِّيَةِ إِذْنُهُ فِي التَّبَرُّعِ^(١).

(وَيَجُوزُ: قَوْلُ مُضَحٍّ) ذَبَحَ أَضْحِيَّتَهُ: (مَنْ شَاءَ اقْتَطَعَ)؛ لِلخَبَرِ.
(و) يَجُوزُ: (أَكُلُ) مُضَحٍّ (أَكْثَرُ)^(٢) أَضْحِيَّتِهِ؛ لِإِطْلَاقِ الْأَمْرِ بِالْأَكْلِ وَالْإِطْعَامِ.

(١) لو وَكَّلَ غَيْرُهُ بِالتَّضَحِّيَةِ عَنْهُ، لَمْ يُجْزِ لِلْوَكِيلِ الْأَكْلُ مِنْ أَضْحِيَّةِ مُوَكَّلِهِ، بَلَا نَصٍّ مِنَ الْمُوَكَّلِ لَوَكِيلِهِ عَلَى الْأَكْلِ مِنْهَا، كَمَا لَوْ قَالَ: تَصَدَّقْ عَنِّي بِهَذَا، وَبَكَذَا عَلَى الْفُقَرَاءِ، وَالْفَقِيرُ وَكَيْلٌ، لَمْ يَأْخُذْ شَيْئًا مِنْهَا، بَلَا نَصٍّ مِنَ الْمُوَكَّلِ عَلَيْهِ، كَمَا يَأْتِي فِي «الْوَكَالَةِ».

قال^[١] شَيْخُنَا عَبْدُ اللَّهِ بْنُ عَبْدِ الرَّحْمَنِ أَبُو بَطِينٍ: وَفِي ذَلِكَ نَظَرٌ. وَكَأَنَّهُ يَمِيلُ إِلَى جَوَازِ الْأَكْلِ.

(٢) قوله: (أَكْثَرُ) بِالتَّنْوِينِ^[٢]، وَأَصْلُهُ: أَكْثَرَ أَضْحِيَّتِهِ، فَحَذَفَ الْمُضَافُ إِلَيْهِ، وَآتَى بِتَّنْوِينِ الْعَوَضِ، كـ «كُلُّ»، وَ«بَعْضٍ»؛ بِنَاءً عَلَى أَنَّ تَنْوِينَهَا لِلْعَوَضِ،

[١] المتكلم هو الشيخ علي بن عيسى على نسخته الأصل.

[٢] على حذف الشرح والاختصار على المتن فقط.

و(لَا) يَجُوزُ أَنْ يَأْكُلَهَا (كُلَّهَا)؛ لِلأَمْرِ بِالْإِطْعَامِ مِنْهَا. (وَيُضْمَنُ) إِنْ أَكَلَهَا كُلَّهَا (أَقَلُّ مَا يَقَعُ عَلَيْهِ الْاسْمُ) أَي: اسْمُ اللَّحْمِ. قَالَ فِي «الْمَبْدَعِ»: وَهُوَ الْأَوْقِيَّةُ (بِمِثْلِهِ لَحْمًا)؛ لِأَنَّهُ حَقٌّ يَجِبُ عَلَيْهِ أَدَاؤُهُ مَعَ بَقَائِهِ، فَلَزِمَتْهُ غَرَامَتُهُ إِذَا أَتْلَفَهُ، كَالْوَدِيعَةِ، بِخِلَافِ مَا أُبِيحَ لَهُ أَكْلُهُ. (وَمَا مَلَكَ) مُضَحَّ، أَوْ مُهْدٍ (أَكَلَهُ) كَأَكْثَرِهَا: (فَلَهُ هَدِيَّتُهُ)؛ لِأَنَّهُ فِي مَعْنَى أَكْلِهِ. (وَالَا) يَمْلِكُ أَكْلَهُ، كَالْكُلِّ: إِذَا أَهْدَاهُ، (ضَمِنَهُ^(١)) بِمِثْلِهِ لَحْمًا^(٢)، (كَبِيعَهُ، وَإِتْلَافِهِ) أَي: كَمَا لَوْ بَاعَهُ، أَوْ أَتْلَفَهُ. (وَيُضْمَنُهُ) أَي: الْهَدْيِ، وَالْأَضَحِيَّةِ (أَجْنَبِيٌّ) أَتْلَفَهُ: (بِقِيمَتِهِ^(٣))،

لَا لِلتَّمَكِينِ. وَلَا يَجُوزُ عَلَى الْمَشْهُورِ جَزْءُهُ مِنْ غَيْرِ تَنْوِينٍ. (خطه)^[١].

(١) قوله: (وَالَا ضَمِنَهُ ... إلخ) أَي: وَإِلَّا يَمْلِكُ أَكْلَهُ، كَهَدْيٍ وَاجِبٍ، لَيْسَ دَمٌ مُتَعَةً وَقِرَانٍ، ضَمِنَهُ كُلُّهُ. (عثمان). (خطه)^[٢].

(٢) قوله: (ضَمِنَهُ بِمِثْلِهِ لَحْمًا) هَذَا الصَّحِيحُ مِنَ الْمَذْهَبِ، قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»، وَنَقَلَ عَنْ «النَّصِيحَةِ»: يَضْمَنُهُ بِقِيمَتِهِ، كَالْأَجْنَبِيِّ، بَلَا نِزَاعٍ فِيهِ. (خطه)^[٣].

(٣) قوله: (وَيُضْمَنُهُ أَجْنَبِيٌّ بِقِيمَتِهِ) قَالَ فِي «الشرح»: لِأَنَّ اللَّحْمَ مِنْ غَيْرِ ذَوَاتِ الْأَمْثَالِ، فَضَمِنَهُ بِقِيمَتِهِ، كَمَا لَوْ أَتْلَفَ لَحْمًا لِأَدَمِيِّ مُعَيَّنٍ. انْتَهَى. قَالَ فِي «شرح الإقناع»: وَفِيهِ نَظَرٌ؛ لِأَنَّهُ مَوْزُونٌ لَا صِنَاعَةَ فِيهِ، يَصِحُّ

[١] التعليق من زيادات (ب).

[٢] «حاشية عثمان» (١٩٧/٢)، والتعليق من زيادات (ب).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

كسائر المتقومات. وأما اللحم بعد الذبح: فينبغي ضمانه بالمثل؛ لأنه مثلي^(١).

(وإن منع الفقراء منه) أي: مما لا يملك أكله (حتى أنتن: ضمن نقصه إن انتفع به) إذن، فيعزم أرشؤه. (والأ) ينتفع به: (ف) إنه يضمن (قيمته)، كإعدامه. قال: في «الإنصاف»^(٢): ويتوجه أن يضمن بمثله. (ونسخ تحريم الادخار) للحوم الأضاحي؛ لحديث: «كنت نهيتكم عن ادخار لحوم الأضاحي فوق ثلاث، فأمسكوا ما بدا لكم»^(٣). رواه مسلم^[١]. ولحديث عائشة مرفوعاً: «إنما نهيتكم؛ للدافة التي دقت، فكلوا، وتزودوا، وتصدقوا، وادخروا»^[٢]. والدافة:

فيه السلم، فهو مثلي. (خطه)^[٣].

(١) قال الشيخ تقي الدين: الأضحية من النفقة بالمعروف، فتضحى المرأة من مال زوجها عن أهل البيت، بلا إذنه، ومدين لم يطالبه رب الدين. (٢) قوله: (قال: في الإنصاف... إلخ) عبارة «الإنصاف»: قلت: يتوجه أن يضمنه بمثله حيّاً، أشبه المعيب الحيّ.

وقدم عن صاحب «الفصول»: أن عليه قيمته. وقال في «الفروع»: ويتوجه، يضمن نقصه فقط. (خطه)^[٤].

(٣) قال الشيخ تقي الدين: إلا زمن مجاعة؛ لأنه سبب تحريم الادخار.

[١] أخرجه مسلم (١٠٦/٩٧٧) من حديث بريدة.

[٢] أخرجه مسلم (١٩٧١). بدون لفظ: «وتزودوا».

[٣] «كشاف القناع» (٤٢٤/٦)، والتعليق من زيادات (ب).

[٤] «الإنصاف» (٤١٩/٩)، والتعليق من زيادات (ب).

الْقَوْمُ مِنَ الْأَعْرَابِ يَرِدُونَ الْمِصْرَ.

وَلَمْ يُجِزْهُ عَلِيٌّ، وَابْنُ عُمَرَ؛ لِأَنَّهُ لَمْ تَبْلُغْهُمَا الرُّخْصَةُ فِيهِ.

(وَمَنْ فَرَّقَ نَذْرًا) مِنْ هَدْيٍ أَوْ أُضْحِيَّةٍ (بَلَا إِذْنٍ: لَمْ يَضْمَنْ) شَيْئًا؛

لَوْصُولِ الْحَقِّ لِمُسْتَحِقِّهِ، وَلَا مَانِعٍ مِنَ الْإِجْزَاءِ، فَلَا مُوجِبَ لِلضَّمَانِ.

وَكَذَا: تَفْرِقُهُ هَدْيٍ وَاجِبٍ بغيرِ نَذْرٍ عَلَى مُسْتَحِقِّهِ.

(وَيُعْتَبَرُ: تَمْلِكُ فَقِيرٍ) لِشَيْءٍ مِنَ اللَّحْمِ نَيْئًا. (فَلَا يَكْفِي إِطْعَامَهُ)،

كَالْوَاجِبِ فِي كَفَّارَةٍ.

(وَمَنْ مَاتَ بَعْدَ ذَبْحِهَا) أَيُّ: الذَّبِيحَةِ، مِنْ هَدْيٍ أَوْ أُضْحِيَّةٍ: (قَامَ

وَارِثُهُ مَقَامَهُ) فِي تَفْرِيقِهَا. وَكَذَا: فِي أَكْلِ وَهَدْيَةٍ، حَيْثُ جَازَا. وَلَا

تُبَاعُ فِي دَيْنِهِ.

(وَيَفْعَلُ) مَالِكٌ (مَا شَاءَ) مِنْ أَكْلِ، وَبَيْعٍ، وَهَبَةٍ (بِمَا ذُبِحَ قَبْلَ

وَقْتِهِ)؛ لِأَنَّهُ لَحْمٌ لَمْ يَقَعْ فِي مَحَلِّهِ. وَعَلَيْهِ بَدَلٌ وَاجِبٌ.

(وَإِذَا دَخَلَ الْعَشْرُ) أَيُّ: عَشْرُ ذِي الْحِجَّةِ: (حَرُمَ عَلَى مَنْ

يُضَحِّي^(١)، أَوْ يُضَحِّي عَنْهُ، أَخَذُ شَيْءٍ مِنْ شَعْرِهِ، أَوْ ظُفْرِهِ، أَوْ

(١) قَوْلُهُ: (مَنْ يُضَحِّي) ظَاهِرُهُ: عَنْ نَفْسِهِ، أَوْ عَنْ غَيْرِهِ. تَدَبَّرْ.

وَفِي صُورَةٍ مَا إِذَا ضَحَّى عَنْ غَيْرِهِ، فَالظَّاهِرُ مِنْ كَلَامِهِمْ: الْحُرْمَةُ

عَلَيْهِمَا مَعًا. (ح ع) [١].

بَشَرَتِهِ، إِلَى الذَّنْحِ) أَي: ذَبَحَ الْأُضْحِيَّةَ؛ لِحَدِيثِ أُمِّ سَلَمَةَ مَرْفُوعًا: «إِذَا دَخَلَ الْعَشْرُ، وَأَرَادَ أَحَدُكُمْ أَنْ يُضْحِيَ^(١)، فَلَا يَأْخُذُ مِنْ شَعْرِهِ، وَلَا مِنْ أَظْفَارِهِ شَيْئًا، حَتَّى يُضْحِيَ» رواه مسلم^[١]، وَفِي رِوَايَةٍ لَهُ: «وَلَا مِنْ بَشَرِهِ».

وَأَمَّا حَدِيثُ عَائِشَةَ: كُنْتُ أَفْتِلُ قَلَائِدَ هَدْيِ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ، ثُمَّ يُقْلَدُهَا بِيَدِهِ، ثُمَّ يَبْعَثُ بِهَا، وَلَا يَحْرُمُ عَلَيْهِ شَيْءٌ أَحَلَّهُ اللَّهُ لَهُ حَتَّى يَنْحَرَ الْهَدْيَ». متفقٌ عليه^[٢]: فَهُوَ فِي الْهَدْيِ، لَا فِي الْأُضْحِيَّةِ، عَلَى أَنَّهُ عَامٌّ، وَمَا قَبْلَهُ خَاصٌّ. وَيُمْكِنُ حَمْلُهُ عَلَى نَحْوِ اللَّبَاسِ، وَالطَّيِّبِ، وَالْجِمَاعِ.

تَأَمَّلْ ذَلِكَ؛ فَإِنَّ فِيهِ نَظْرًا؛ إِذِ الظَّاهِرُ عَدَمُ الْحُرْمَةِ، وَصَرَّحَ بِهِ ابْنُ أَبِي مُوسَى وَغَيْرُهُ، قَالَ الزَّرْكَشِيُّ هَكَذَا نَقْلًا، وَلَمْ أَرَهُ فِيمَا عِنْدَنَا مِنَ الزَّرْكَشِيِّ. (مَنْ خَطَّ شَيْخَنَا)^[٣].

(١) قَالَ الشَّيْخُ عَبْدُ اللَّهِ بْنُ شَوَيْهَيْن: إِذَا ضَحَّى لَهُ أَوْ لغيرِهِ تَبَرُّعًا، حُرِّمَ عَلَيْهِ بَعْدَ دُخُولِ الْعَشْرِ أَخْذُ شَيْءٍ مِنْ شَعْرِهِ أَوْ بَشَرَتِهِ، بِخِلَافِ الْوَكِيلِ وَالْوَصِيِّ.

وَقَالَ الشَّيْخُ سَلِيمَانُ بْنُ عَلِيٍّ: وَلَعَلَّ الْوَصِيَّ فِي الْأُضْحِيَّةِ وَالْوَكِيلَ لَا يَحْرُمُ عَلَيْهِ ذَلِكَ. انْتَهَى. (خَطُّهُ).

[١] أَخْرَجَهُ مُسْلِمٌ (١٩٧٧/٣٩، ٤٢). وَتَقَدَّمَ (ص ٢٥٦).

[٢] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (١٧٠٠)، وَمُسْلِمٌ (١٣٢١/٣٧٠).

[٣] كَاتَبَهُ: الشَّيْخُ عَلِيُّ بْنُ عِيسَى.

فَإِنْ فَعَلَ شَيْئًا مِنْ ذَلِكَ: اسْتَغْفَرَ اللَّهَ مِنْهُ، وَلَا فِدْيَةَ، عَمْدًا فَعَلَهُ أَوْ سَهْوًا أَوْ جَهْلًا.

قَالَ (الْمُنْتَقِخُ: وَلَوْ) ضَحَّى (بِوَاحِدَةٍ لِمَنْ يُضَحِّي بِأَكْثَرِ) مِنْهَا، فَيَحِلُّ لَهُ ذَلِكَ؛ لِعَمومٍ: «حَتَّى يُضَحِّي».

(وَسُنَّ: حَلَقَ بَعْدَهُ) أَي: الذَّبْحِ. قَالَهُ أَحْمَدُ؛ عَلَى مَا فَعَلَ ابْنُ عُمرَ؛ تَعْظِيمًا لِذَلِكَ الْيَوْمِ.

(فَصْلٌ)

(والعَقِيقَةُ): الدَّيْحَةُ عن المولود^(١)؛ لأنَّ أَصْلَ الْعَقِّ الْقَطْعُ. وَمِنْهُ: عَقَّ وَالِدِيهِ، إِذَا قَطَعَهُمَا. وَالذَّبْحُ: قَطْعُ الْحُلُقُومِ وَالْمَرِيِّ. وَهِيَ: (سُنَّةٌ) مُؤَكَّدَةٌ^(٢). قَالَ أَحْمَدُ: الْعَقِيقَةُ سُنَّةٌ عَنْ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ، قَدْ عَقَّ عَنْ الْحَسَنِ وَالْحُسَيْنِ^[١]. وَفَعَلَهُ أَصْحَابُهُ. وَقَالَ عَلَيْهِ

(١) قَالَ فِي «الْحَاشِيَةِ»^[٢]: وَلَا يُعَقُّ غَيْرُ الْأَبِ، عَلَى الصَّحِيحِ مِنَ الْمَذْهَبِ. وَنَصَّ عَلَيْهِ الْإِمَامُ. قَالَه الْحَافِظُ ابْنُ حَجَرٍ فِي «شَرْحِهِ» نَقْلًا عَنْ الْحَنَابِلَةِ: يَتَعَيَّنُ الْأَبُ، إِلَّا إِنْ تَعَذَّرَ بِمَوْتٍ أَوْ امْتِنَاعٍ. قَالَه فِي «الْإِنْصَافِ»^[٣].

وَإِذَا لَمْ يُعَقِّ الْوَالِدُ لَمْ يُسَنَّ لِلْمَوْلُودِ أَنْ يَعَقَّ عَنْ نَفْسِهِ بَعْدَ بُلُوغِهِ. (ح م ص)^[٤].

(٢) وَقَالَ أَصْحَابُ الرَّأْيِ: الْعَقِيقَةُ مِنْ أَمْرِ الْجَاهِلِيَّةِ. وَقَالَ دَاوُدُ: هِيَ وَاجِبَةٌ، وَهُوَ رَوَايَةٌ عَنْ أَحْمَدَ، اخْتَارَهَا أَبُو بَكْرٍ، وَابْنُ عَقِيلٍ. (خَطُهُ)^[٥].

[١] أَخْرَجَهُ أَبُو دَاوُدَ (٢٨٤١)، وَالنَّسَائِيُّ (٤٢٢٤) مِنْ حَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ. وَجَاءَ عَنْ جَمَاعَةٍ مِنَ الصَّحَابَةِ. وَالحديث صححه الألباني في «الإرواء» (١١٦٤).

[٢] «إِرْشَادُ أَوَّلِي النَّهْيِ» ص (٥٧٣).

[٣] «الْإِنْصَافُ» (٤٤٣/٩).

[٤] «إِرْشَادُ أَوَّلِي النَّهْيِ» (٥٧٣/١).

[٥] التعلیق من زیادات (ب).

السَّلَامُ: «الْغُلَامُ مُرْتَهَنٌ بِعَقِيقَتِهِ»^[١]. إسناده جيّد.

(فِي حَقِّ أَبِي) لَا غَيْرِهِ، (وَلَوْ) كَانَ (مُعْسِرًا، وَيَقْتَرِضُ) قَالَ أَحْمَدُ: إِذَا لَمْ يَكُنْ عِنْدَهُ مَا يَعْتَقُ فَاسْتَقْرَضَ، رَجَوْتُ أَنْ يُخْلِفَ اللَّهُ عَلَيْهِ؛ أَحْيَا سُنَّةً^(١).

(ف) تُسَنَّ (عَنِ الْغُلَامِ: شَاتَانِ، مُتَقَارِبَتَانِ سِنًا وَشَبَهًا. فَإِنْ عَدِمَ) الشَّاتَيْنِ: (فَوَاحِدَةً. وَعَنِ الْجَارِيَةِ: شَاةٌ)؛ لِحَدِيثِ أُمِّ كُرْزٍ الْكَعْبِيَّةِ:

(١) قَالَ فِي «تَحْفَةِ الْمُوَدودِ»^[٢]: وَهَذَا لِأَنَّهَا سُنَّةٌ وَنَسِيكَةٌ مَشْرُوعَةٌ بِسَبَبِ تَجَدُّدِ نِعْمَةٍ عَلَى الْوَالِدَيْنِ. وَفِيهَا سِرٌّ بَدِيعٌ مَوْزُونٌ عَنْ فِدَاءِ إِسْمَاعِيلَ بِالْكَبْشِ الَّذِي ذُبِحَ عَنْهُ، وَفَدَاهُ تَعَالَى بِهِ، فَصَارَ سُنَّةً فِي أَوْلَادِهِ مِنْ بَعْدِهِ، أَنْ يُفَدَى أَحَدُهُمْ عِنْدَ وَلَادَتِهِ بِذَبْحٍ يُذْبَحُ عَنْهُ، وَلَا يُسْتَنْكَرُ أَنْ يَكُونَ هَذَا حِرْزًا لَهُ مِنَ الشَّيْطَانِ بَعْدَ وَلَادَتِهِ، كَمَا كَانَ ذِكْرُ اسْمِ اللَّهِ عِنْدَ وَضْعِهِ فِي الرَّحِمِ حِرْزًا لَهُ مِنْ ضَرَرِ الشَّيْطَانِ. وَلِهَذَا قُلَّ مَنْ يَتْرَكَ أَبُوهُ الْعَقِيقَةَ عَنْهُ إِلَّا وَهُوَ تَخْيِيطٌ مِنَ الشَّيْطَانِ. وَأَسْرَارُ الشَّرِيعَةِ^[٣].

[١] أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (٢٧١/٣٣) (٢٠٠٨٣)، وَأَبُو دَاوُدَ (٢٨٣٧، ٢٨٣٨)، وَابْنُ مَاجَهَ (٣١٦٥)، وَالنَّسَائِيُّ (٤٢٣١) مِنْ حَدِيثِ سَمُرَةَ بْنِ جَنْدَبٍ. وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الْإِرْوَاءِ» (١١٦٥).

[٢] «تَحْفَةِ الْمُوَدودِ» ص (٤٢، ٦٤).

[٣] كَذَا بِالْأَصْلِ، لَمْ يَكْمَلِ الْعِبَارَةَ، وَبَعْدَهُ فِي «تَحْفَةِ الْمُوَدودِ»: «أَعْظَمُ مِنْ هَذَا... إلخ».

سمعتُ رسولَ الله ﷺ يقولُ: «عن الغلامِ شاتانِ مُتَكَافِئَتانِ، وعن الجاريةِ شاةٌ» وفي لَفْظٍ: «عن الغلامِ شاتانِ مِثْلانِ، وعن الجاريةِ شاةٌ»^[١].

(ولا تُجْزَى بَدَنَةً، أو بَقَرَةً) تُذْبَحُ عَقِيقَةً (إلا كَامِلَةً) نَصًّا^(١). قال: في «النهاية»: وأفضله: شاةٌ.

(تُذْبَحُ في سابعِهِ^(٢)) أي: المولودِ، مِنْ مِيلادِهِ، بِنِيةِ العَقِيقَةِ. قال في «الإنصاف»: ذُبِحَها يَوْمَ السَّابِعِ أَفْضَلُ، ويجوزُ ذُبْحُها قَبْلَ ذلكِ، ولا يجوزُ قَبْلَ الْوِلادَةِ^(٣).

(وَيُحْلَقُ فِيهِ رَأْسُ) مَوْلُودٍ (ذَكَرٍ، وَيُتَصَدَّقُ بِوِزْنِهِ وَرِقًّا)؛ لحديث

(١) رَوَى الطَّبْرَانِيُّ^[٢] عَنْ أَنَسٍ، رَفَعَهُ: «يُعَقُّ عَنْهُ مِنَ الْإِبِلِ وَالْبَقَرِ وَالْغَنَمِ». وَنَصَّ أَحْمَدُ عَلَى اشْتِرَاطِ كَامِلِهِ. وَذَكَرَ الرَّافِعِيُّ الشَّافِعِيُّ بَحْثًا أَنَّهَا تَتَأَدَّى بِالشُّبْعِ، كَمَا فِي الْأُضْحِيَّةِ.

(٢) قوله: (في سابعِهِ) ولو ماتَ الولدُ قَبْلَهُ. وَيَتَوَجَّهُ: أو الأبُ. (عثمان)^[٣].

(٣) وقال الشيخُ: يُعَقُّ عن اليَتِيمِ، كالتَّضَحِّيَةِ عَنْهُ وَأَوَّلَى. (خطه).

أي: يُعَقُّ عَنْهُ مِنْ مَالِهِ. (خطه)^[٤].

[١] أخرجه أحمد (١١٦/٤٥) (٢٧١٤٢)، وأبو داود (٢٨٣٤، ٢٨٣٦). وصححه

الألباني في «الإرواء» تحت حديث (١١٦٦).

[٢] أخرجه الطبراني في «المعجم الصغير» (٢٢٩). وقال الألباني في «الإرواء» (١١٦٨): موضوع.

[٣] «حاشية عثمان» (١٩٩/٢).

[٤] التعليق من زيادات (ب).

سَمُرَةَ بْنِ جُنْدَبٍ مَرْفُوعًا: «كُلُّ غُلَامٍ رَهِينَةٌ بِعَقِيقَتِهِ»^(١)، تُذْبَحُ عَنْهُ يَوْمَ سَابِعِهِ. وَيُسَمَّى، وَيُحَلَّقُ رَأْسُهُ». رَوَاهُ الْأَثَرُمُ، وَأَبُو دَاوُدَ^[١]. وَعَنْ أَبِي هُرَيْرَةَ مِثْلُهُ^[٢]. قَالَ أَحْمَدُ: إِسْنَادٌ جَيِّدٌ. وَقَالَ عَلَيْهِ السَّلَامُ لِفَاطِمَةَ لَمَّا وَلَدَتْ الْحَسَنَ: «احْلِقِي رَأْسَهُ، وَتَصَدَّقِي بِوَزْنِ شَعْرِهِ فِضَّةً عَلَى الْمَسَاكِينِ، وَالْأَوْقَاصِ»^(٢) يَعْنِي: أَهْلَ الصُّفَّةِ. رَوَاهُ أَحْمَدُ^[٣].

(١) قَالَ فِي «تَحْفَةِ الْمُوَدُّودِ»^[٤]: وَذَكَرَ الْبَيْهَقِيُّ، عَنْ سُلَيْمَانَ بْنِ شَرَحْبِيلَ، ثَنَا يَحْيَى بْنُ حَمْزَةَ، قَالَ: قُلْتُ لِعَطَاءِ الْخُرَاسَانِيِّ: مَا «مُرْتَهَنٌ بِعَقِيقَتِهِ»؟ قَالَ: يُحْرَمُ شَفَاعَةُ وَلَدِهِ.

قَالَ إِسْحَاقُ بْنُ هَانِيٍّ: سَأَلْتُ أَبَا عَبْدِ اللَّهِ عَنْ قَوْلِ النَّبِيِّ ﷺ: «الْغُلَامُ مُرْتَهَنٌ بِعَقِيقَتِهِ»؟ فَقَالَ: نَعَمْ، سُنُّهُ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ أَنْ يُعَقَّ عَنْ الْغُلَامِ شَاتَانِ، وَعَنْ الْجَارِيَةِ شَاةٌ، فَإِذَا لَمْ يُعَقَّ عَنْهُ فَهُوَ مُحْتَبَسٌ بِعَقِيقَتِهِ حَتَّى يُعَقَّ عَنْهُ.. إِلَى أَنْ قَالَ: قَالَ أَحْمَدُ فِي مَوْضِعٍ آخَرَ: مُرْتَهَنٌ عَنِ الشَّفَاعَةِ لَوَالِدَيْهِ.

(٢) قَوْلُهُ^[٥]: (الْأَوْفَاضُ): أَيُّ: الْفُقَرَاءِ الضُّعَافُ الَّذِينَ لَا دِفَاعَ بِهِمْ، وَاحِدُهُمْ: وَافِضٌ. (نَهَايَةُ).

[١] تقدم تخريجه (ص ٢٦٧).

[٢] أخرجه البيهقي (٣٠٢/٩).

[٣] أخرجه أحمد (١٦٣/٤٥) (٢٧١٨٣) من حديث أبي رافع. وحسنه الألباني في «الإرواء» (١١٧٥)، وانظر: «التلخيص الحبير» (٣٦٥/٤).

[٤] «تحفة المودود» ص (٤٢).

[٥] في بعض نسخ الكتاب.

(وَكُرِّهَ لَطْخُهُ) أَي: المولود (مِنْ دِمَها) أَي: العَقِيقَةُ؛ لَأَنَّهُ أَذَى وَتَنْجِيسٌ.

وَأَمَّا مَا فِي حَدِيثِ سَمُرَةَ: «وَيُدْمَى». رواه هَمَّامٌ: فَقَالَ أَبُو دَاوُدَ: «وَيُسَمَّى» أَي: مَكَانَ «يُدْمَى». قَالَ: وَوَهُمَ هَمَّامٌ، فَقَالَ: «وَيُدْمَى». وَكَذَا: قَالَ أَحْمَدُ. وَمَا أَرَاهُ إِلَّا خَطَأً.

(و) يُسَنَّ أَنْ (يُسَمَّى فِيهِ)، أَي: يَوْمَ السَّابِعِ، مَوْلُودٌ؛ لِلْخَبَرِ. وَفِي (الرَّعَايَةِ): يُسَمَّى يَوْمَ الْوِلَادَةِ.

وَيُحَسِّنُ اسْمَهُ؛ لِحَدِيثِ: «إِنَّكُمْ تُدْعَوْنَ يَوْمَ الْقِيَامَةِ بِأَسْمَائِكُمْ، وَأَسْمَاءِ آبَائِكُمْ، فَأَحْسِنُوا أَسْمَاءَكُمْ». رواه أَبُو دَاوُدَ^[١]. وَالتَّسْمِيَةُ حَقٌّ لِلْأَبِ.

(وَحَرْمٌ) أَنْ يُسَمَّى: (بِمُعَبَّدٍ لغيرِ اللَّهِ، ك: عَبْدِ الْكَعْبَةِ) وَ: عَبْدِ النَّبِيِّ.

(و) حَرْمٌ أَنْ يُسَمَّى: (بِمَا يُوَازِي أَسْمَاءَ اللَّهِ تَعَالَى) ك: اللَّهُ، وَ: الرَّحْمَنُ، (و) بـ (مَا لَا يَلِيقُ إِلَّا بِهِ) تَعَالَى، ك: مَلِكِ الْمُلُوكِ، أَوْ: مَلِكِ الْأَمْلاكِ، وَ: شَاهَنْشَاهُ؛ لِحَدِيثِ أَحْمَدَ^[٢]: «اشْتَدَّ غَضَبُ اللَّهِ

[١] أخرجه أبو داود (٤٩٤٨) من حديث أبي الدرداء. وضعفه الألباني في «الضعيفة» (٥٤٦٠).

[٢] أخرجه أحمد (٢٤٧/١٦) (١٠٣٨٤) من حديث أبي هريرة. وانظر: «الصحيحة» (٩١٥).

عَلَى رَجُلٍ تَسْمَى مَلِكُ الْأَمْلاِكِ، لَا مَلِكَ إِلَّا اللَّهُ». وَعَلَى قِيَاسِهِ:
الْقُدُّوسُ، وَالْبَرُّ، وَالْخَالِقُ.

(وَكُرِهَ) أَنْ يُسَمَّى (ب: حَزْبٍ، وَ: يَسَارٍ، وَنَحْوَهُمَا) ك: رَبَاحٍ،
وَ: نَجِيحٍ؛ لِلتَّهْيِ عَنْهُمَا. وَهُوَ فِي مُسْلِمٍ^[١]؛ وَلَآئِنَّهُ رُبَّمَا كَانَ طَرِيقًا إِلَى
التَّشَاوُؤِ.

و(لَا) يُكْرَهُ التَّسْمِيَةُ (بِأَسْمَاءِ الْأَنْبِيَاءِ، وَالْمَلَائِكَةِ) وَعَنْ مَالِكٍ
سَمِعْتُ أَهْلَ مَكَّةَ يَقُولُونَ: مَا مِنْ أَهْلِ بَيْتٍ فِيهِمْ اسْمٌ مُحَمَّدٍ إِلَّا رَزِقُوا
وَرُزْقَ خَيْرًا.

وَفِي التَّكْنِي بِكُنْيَتِهِ^(١) عَلَيْهِ السَّلَامُ خِلَافٌ ذَكَرْتُهُ فِي «الْحَاشِيَةِ»^(٢).

(١) قَوْلُهُ: (وَفِي التَّكْنِي بِكُنْيَتِهِ) وَأَمَّا التَّكْنِي بِكُنْيَتِهِ ﷺ فَلَا يُكْرَهُ بَعْدَ
مَوْتِهِ، وَلَوْ لِمَنْ اسْمُهُ مُحَمَّدٌ، عَلَى إِحْدَى الرِّوَايَاتِ، وَصَوَّبَهَا فِي
«تَصْحِيحِ الْفُرُوعِ»؛ خِلَافًا لِلْعَلَامَةِ ابْنِ الْقَيْمِ، كَمَا فِي «الْهَدْيِ»،
وَعِبَارَتُهُ: وَالصَّوَابُ: أَنَّ التَّكْنِي بِكُنْيَتِهِ^[٢] مَمْنُوعٌ، وَالْمَنْعُ فِي حَيَاتِهِ
أَشَدُّ، وَالْجَمْعُ بَيْنَهُمَا، أَي: الْإِسْمُ وَالْكُنْيَةُ مَمْنُوعٌ. انْتَهَى. فَظَاهِرُهُ
التَّحْرِيمُ. فَتَأَمَّلْ. (ح ع)^[٣].

(٢) قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»^[٤]: وَهَلْ يُكْرَهُ التَّكْنِي بِأَبِي الْقَاسِمِ؟ أَمْ لَا؟ أَمْ يُكْرَهُ

[١] أَخْرَجَهُ مُسْلِمٌ (١٢/١٢٣٧) مِنْ حَدِيثِ سَمُرَةَ بْنِ جَنْدَبٍ.

[٢] سَقَطَتْ: «بِكُنْيَتِهِ» مِنَ النُّسخِ الْخَطِيئَةِ. وَالْمُثْبِتُ مِنْ «زَادَ الْمَعَادَ» (٣٤٧/٢).

[٣] «حَاشِيَةُ عُثْمَانَ» (٢٠٠/٢).

[٤] «الْفُرُوعُ» (١١٣/٦).

(وأحِبُّهَا) أي: الأسماء: (عَبْدُ اللَّهِ، و: عَبْدُ الرَّحْمَنِ)؛ لِلخَبَرِ.

رواه مُسلم^[١].

وَيُسَنُّ تَغْيِيرُ اسْمِ قَبِيحٍ، قَالَ أَبُو دَاوُدَ^[٢]: وَغَيَّرَ النَّبِيُّ ﷺ اسْمَ الْعَاصِ، وَعَزِيزٍ، وَعُقْدَةَ^(١)، وَشَيْطَانٍ، وَالْحَكَمِ، وَغُرَابٍ، وَخَبَّابٍ،

لِمَنْ اسْمُهُ مُحَمَّدٌ فَقَطْ؟ فِيهِ رَوَايَاتٌ. وَلَا يَحْرُمُ، خِلَافًا لِلشَّافِعِيِّ.

وَنَقَلَ حَنْبَلٌ: لَا يُكْنَى بِهِ، وَاحْتَجَّ بِالنَّهْيِ، فَظَاهِرُهُ: يَحْرُمُ، وَمَنْعٌ فِي «الْغَنِيَّةِ» مِنَ الْجَمْعِ. انْتَهَى.

وَقَالَ فِي «الْهَدْيِ»: وَالصَّوَابُ: أَنَّ التَّكْنِيَّ مَمْنُوعٌ، وَالْمَنْعُ فِي حَيَاتِهِ أَشَدُّ، وَالْجَمْعُ بَيْنَهُمَا مَمْنُوعٌ. انْتَهَى.

قَالَ فِي «حَاشِيَتِهِ»^[٣]: فَظَاهِرُهُ التَّحْرِيمُ. وَنَقَلَ عَنْ «تَصْحِيحِ الْفُرُوعِ» تَصْوِيبَ عَدَمِ الْكَرَاهَةِ بَعْدَ مَوْتِهِ ﷺ. (خَطُّهُ)^[٤].

(١) «عَتَلَةٌ»^[٥] بَفَتْحِ الْعَيْنِ الْمُهْمَلَةِ، وَسُكُونِ التَّاءِ الْمُشْتَاةِ فَوْقَ. قَالَ ابْنُ

مَآكُولَا، قَالَ: وَقَالَ عَبْدُ الْغَنِيِّ: عَتَلَةٌ، يَعْنِي بَفَتْحِ التَّاءِ أَيْضًا، قَالَ: وَسَمَّاهُ النَّبِيُّ عُتْبَةً، وَهُوَ عُتْبَةُ بْنُ عَبْدِ السَّلَامِيِّ. (أَذْكَارُ النَّوَوِيِّ)^[٦].

[١] أخرجه مُسلم (٢١٣٢) من حديث ابن عمر.

[٢] أبو داود عقب حديث (٤٩٥٦).

[٣] «إرشاد أولي النهي» ص (٥٧٤).

[٤] التعليق من زيادات (ب).

[٥] في بعض نسخ الكتاب الخطية.

[٦] «الأذكار» (ص ٤٧٤). وانظر: «الإكمال في رفع الارياب» (٣٠٨/٦).

وَشِهَابٍ فَسَمَّاهُ: هِشَامًا. وَسَمَّى حَزْبًا: سِلْمًا، وَسَمَّى الْمَضْطَجَعَ: الْمَنْبِعَثَ، وَأَرْضًا عَفْرَةً سَمَّاهَا: خَضِرَةً، وَشَعْبَ الضَّلَالَةِ سَمَّاهُ: شِعْبَ الْهُدَى، وَبَنُو الزُّبَيْدَةِ: بَنِي الرَّشْدَةِ، وَسَمَّى بَنِي مُعَوِيَةَ: بَنِي مُرْشَدَةِ. قَالَ: وَتَرَكْتُ أَسَانِيدَهَا؛ لِلَاخْتِصَارِ.

(فَإِنْ فَاتَ) الذَّبْحُ فِي سَابِعِهِ: (فَفِي أَرْبَعَةِ عَشَرَ) يُسَنُّ. (فَإِنْ فَاتَ) الذَّبْحُ فِي أَرْبَعَةِ عَشَرَ: (فَفِي أَحَدٍ وَعِشْرِينَ) مِنْ وَلَادَتِهِ يُسَنُّ. رُوِيَ عَنْ عَائِشَةَ.

(وَلَا تُعْتَبَرُ الْأَسَابِيعُ بَعْدَ ذَلِكَ) فَيَعْقُ أَيَّ يَوْمٍ أَرَادَ، كَقَضَاءِ أُضْحِيَّةٍ، وَغَيْرِهَا.

(وَيَنْزِعُهَا أَعْصَاءً) نَذْبًا، (وَلَا يَكْسِرُ عَظْمَهَا)؛ لِقَوْلِ عَائِشَةَ: الشَّنَّةُ شَاتَانِ مُتَكَافِئَتَانِ عَنِ الْغَلَامِ، وَعَنِ الْجَارِيَةِ شَاةٌ، تُطْبِخُ جُدُولًا، لَا يُكْسِرُ لَهَا عَظْمٌ^[١]. أَي: غُضُوًّا غُضُوًّا، وَهُوَ الْجِدْلُ، بِدَالٍ مَهْمَلَةٍ. وَالْإِرْزُبُ، وَالشَّلْوُ، وَالْعُضْوُ، وَالْوَصْلُ: كُلُّهُ وَاحِدٌ. وَذَلِكَ لِلتَّفَاوُلِ

«الْعَتَلَةُ»: الْهَرَاوَةُ الْغَلِيظَةُ، وَالتَّاقَةُ الَّتِي لَا تُتْلَخُ. وَ«الْعَتْلَةُ»: يَبْرُمُ النَّجَّارِ. قَالَهُ ابْنُ قُنْدُسٍ. قَالَ: الَّذِي فِي نُسْخِ «الْفُرُوعِ»: «عَقْدَةُ»، وَفِي «سَنَنِ أَبِي دَاوُدَ»: «عَتْلَةُ». (خطه)^[٢].

[١] أخرجه الحاكم (٢٣٨/٤)، والبيهقي (٣٠٢/٩). وانظر: «المجموع للنووي» (٨/٤٠٧)، و«الإرواء» تحت حديث (١١٧٠).

[٢] «حاشية ابن قندس»، والتعليق من زيادات (ب).

بالسَّلامَةِ، كما رُوي عن عائِشَةَ.

(وَطَبَخُهَا أَفْضَلُ) نَصًّا؛ لِلخَبَرِ. (وَيَكُونُ مِنْهُ) أَي: الطَّبْخُ، شَيْءٌ (بِخُلُوٍ)؛ تَفَاوُلًا بِحِلَاوَةِ أَخْلَاقِهِ^(١). وفي «التنبيه»: يُسْتَحَبُّ أَنْ تُعْطَى الْقَابِلَةُ فَخِذًا، أَي: مِنَ الْعَقِيقَةِ.

(وَحُكْمُهَا) أَي: الْعَقِيقَةِ: (كَأُضْحِيَّةٍ)، فَلَا يُجْزَى فِيهَا إِلَّا مَا يُجْزَى فِي أُضْحِيَّةٍ. وكذا: فيما يُسْتَحَبُّ، وَيُكْرَهُ، وَفِي أَكْلِ، وَهَدْيَةٍ، وَصَدَقَةٍ؛ لِأَنَّهَا نَسِيكَةٌ مَشْرُوعَةٌ؛ أَشْبَهَتْ الْأُضْحِيَّةَ.

(لَكِنْ يُبَاعُ جِلْدٌ، وَرَأْسٌ، وَسَوَاقِطٌ) مِنَ عَقِيقَةٍ، (وَيُتَصَدَّقُ بِثَمَنِهِ)، بِخِلَافِ أُضْحِيَّةٍ؛ لِأَنَّهَا شُرِعَتْ لِسُرُورٍ حَادِثٍ، أَشْبَهَتْ الْوَلِيمَةَ.

(١) وَمِمَّا يَحْتَاجُ إِلَيْهِ الطِّفْلُ غَايَةَ الْاِحْتِيَاكِ: الْاِعْتِنَاءُ بِأَمْرِ خُلُقِهِ، فَإِنَّهُ يَنْشَأُ عَلَى مَا عَوَّدَهُ الْمَرْبِيُّ فِي صِغَرِهِ، مِنْ حَرَدٍ وَغَضَبٍ، وَلَجَاجٍ، وَعَجَلَةٍ، وَخِفَّةٍ مَعَ هَوَاهُ وَطَيْشٍ، وَجِدَّةٍ وَجَشَعٍ، فَيَصْغُبُ عَلَيْهِ فِي كِبَرِهِ تَلَا فِي ذَلِكَ، وَتَصِيرُ هَذِهِ الْأَخْلَاقُ صِفَاتٍ وَهَيْئَاتٍ رَاسِخَةً لَهُ، فَلَوْ تَحَرَّزَ مِنْهَا غَايَةَ التَّحَرُّزِ فَضَحَّتْهُ وَلَا بَدَّ يَوْمًا مَا يُعَاوِذُهَا. وَلِهَذَا تَجَدُّ أَكْثَرُ النَّاسِ مُنْخَرِفَةً أَخْلَاقَهُمْ، وَذَلِكَ مِنْ قِبَلِ التَّرْبِيَةِ الَّتِي نَشَأَ عَلَيْهَا.

وَكَذَلِكَ يَجِبُ أَنْ يُجَنَّبَ الصَّبِيُّ إِذَا عَقَلَ مَجَالِسَ الْبَاطِلِ وَاللَّهْوِ، فَإِنَّهُ إِذَا عَلِقَ سَمْعَهُ، عَسَرَ عَلَيْهِ مُفَارَقَتُهُ فِي الْكِبَرِ، وَعَزَّ عَلَى وَلِيِّهِ اسْتِنْقَاذُهُ. وَتَغْيِيرُ الْعَوَائِدِ مِنَ أَصْعَبِ الْأُمُورِ، يَحْتَاجُ صَاحِبُهَا إِلَى اسْتِحْدَاثِ طَبِيعَةٍ ثَانِيَةٍ، وَالْخُرُوجِ عَنْ حُكْمِ الطَّبِيعَةِ عَسِيرٌ جَدًّا.

(وإن اتَّفَقَ وَقتُ عَقِيقَةٍ، وَأُضْحِيَّةٍ)؛ بَأَن يَكُونَ السَّابِعُ أَوْ نَحْوُهُ،
مِن أَيَّامِ النَّحْرِ^(١)،

(١) (بَأَن يَكُونَ السَّابِعُ أَوْ نَحْوُهُ، مِن أَيَّامِ النَّحْرِ) أي: كَارِبَعَةَ عَشَرَ،
وَأَحَدٍ وَعِشْرِينَ.

وَأَفْهَمَ أَنَّهُ إِنْ كَانَ بَعْدَ ذَلِكَ، لَمْ يُجْزَ. وَصَرَّحَ بِهِ بَعْضُ الْأَذْكِيَاءِ.
وَفِي «شَرْحِهِ» مَا يُقَوِّي هَذَا الْمَفْهُومَ، وَنَصَّهُ: وَإِنْ اتَّفَقَ وَقتُ عَقِيقَةٍ
وَأُضْحِيَّةٍ؛ بَأَن يَكُونَ يَوْمٌ مِّنْ أَيَّامِ النَّحْرِ سَابِعَ يَوْمِ الْوِلَادَةِ، أَوْ رَابِعَ
عَشْرِهِ، أَوْ حَادِي عَشْرِيهِ. انْتَهَى. وَالْأَصَوْبُ: «عِشْرِيهِ».
سَأَلَ الْمِيمُونِيُّ أَحْمَدَ: أَيُجُوزُ أَنْ يَضْحَى عَنِ الصَّبِيِّ مَكَانَ الْعَقِيقَةِ؟
قَالَ: لَا أَدْرِي. ثُمَّ قَالَ: غَيْرُ وَاحِدٍ يَقُولُ بِهِ. قُلْتُ: مِنَ التَّابِعِينَ؟ قَالَ:
نَعَمْ. انْتَهَى.

رَوَى عَبْدُ الرَّزَّاقِ^[١]، عَنْ مَعْمَرٍ، عَنْ رَجُلٍ، عَنِ الْحَسَنِ قَالَ: الْغُلَامُ
مُرْتَهَنٌ بِعَقِيقَتِهِ. كَانَ يَرَوِيهِ: وَإِذَا ضُحِّيَ عَنْهُ أَجْزَأَ عَنْهُ ذَلِكَ مِنْ
الْعَقِيقَةِ. أَخْبَرَنَا مَعْمَرٌ، عَنْ قَتَادَةَ، قَالَ: مَنْ لَمْ يُعَقِّ عَنْهُ أَجْزَأَتْهُ أُضْحِيَّتُهُ.
وَرَوَى ابْنُ أَبِي شَيْبَةَ^[٢] عَنْ ابْنِ سِيرِينَ وَالْحَسَنِ: يُجْزَى عَنِ الْغُلَامِ
الْأُضْحِيَّةُ مِنَ الْعَقِيقَةِ. انْتَهَى.

وظَاهِرُ كَلَامِ ابْنِ الْقَيِّمِ: اعْتِبَارُ كَوْنِهِمَا عَنْ وَاحِدٍ.
قَالَ أَحْمَدُ: أَرْجُو أَنْ تُجْزَى الْأُضْحِيَّةُ عَنِ الْعَقِيقَةِ لِمَنْ لَمْ يُعَقِّ، إِنْ شَاءَ اللَّهُ.
وظَاهِرُ كَلَامِ ابْنِ الْقَيِّمِ: اعْتِبَارُ النِّيَّةِ، وَتَبَعَهُ فِي «الْإِقْنَاعِ».

[١] «المصنف» (٧٩٦٦، ٧٩٦٧).

[٢] «المصنف» (١٧٩/٨) (٢٤٦٣١، ٢٤٦٣٢).

(فَقَّ): أَجْزَأُ عَنْ أَضْحِيَّةٍ، (أَوْ ضَحَّى: أَجْزَأُ عَنِ الْآخَرَى^(١))، كما لو

وظاهرُ كلام المتن: عدمُ اعتبارِ النِّيَّةِ. (خطه)^[١].

(١) قوله: (فَقَّ... إلخ) ظاهره: وإن لم يَنْوَ الْآخَرَى. وفي «الإفناع» تبعاً لابن القيم في «التَّحْفَةِ» تقييدُ ذلك بالنِّيَّةِ عَنْهُمَا، وَأَمَّا الثَّوَابُ، فَلَا شَكَّ فِي اعْتِبَارِ النِّيَّةِ لَهُ. تَدَبَّرْ.

ولو اجْتَمَعَ لَهُ عِدَّةُ أَوْلَادٍ، فَقَالَ ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ: يَتَوَجَّهُ: أَنَّهُ يَكْفِيهِ عَقِيقَةُ وَاحِدَةٍ بِطَرِيقِ الْأُولَى. (ح ع)^[٢].

قال الإمام أحمد: أَرَجُو أَنْ تُجْزَى الْأُضْحِيَّةُ عَنِ الْعَقِيقَةِ، إِنْ شَاءَ اللَّهُ، لِمَنْ لَمْ يَعُقَّ.

قال حنبل: رَأَيْتُ أَبَا عَبْدِ اللَّهِ اشْتَرَى أُضْحِيَّةً ذَبَحَهَا عَنْهُ وَعَنْ أَهْلِهِ، وَكَانَ ابْنُهُ عَبْدُ اللَّهِ صَغِيرًا، فَذَبَحَهَا، أَرَاهُ أَرَادَ بِذَلِكَ الْعَقِيقَةَ وَالْأُضْحِيَّةَ، وَقَسَمَ اللَّحْمَ، وَأَكَلَ مِنْهَا. انتهى.

فظاهرُ كلام حنبل: أَنَّهُ لَا يُشْتَرَطُ فِي الْإِجْزَاءِ كَوْنُهُمَا عَنْ وَاحِدٍ.

قال ابن القيم^[٣]: وَوَجْهُ الْإِجْزَاءِ: حُصُولُ الْمَقْصُودِ مِنْهَا بِذَبْحِ وَاحِدٍ، فَإِنَّ الْأُضْحِيَّةَ عَنِ الْمَوْلُودِ مَشْرُوعَةٌ كَالْعَقِيقَةِ عَنْهُ، فَإِذَا ضَحَّى وَنَوَى أَنْ يَكُونَ عَقِيقَةً وَأُضْحِيَّةً وَقَعَ عَنْهُمَا، كَمَا لَوْ صَلَّى رَكَعَتَيْنِ؛ يَنْوِي بِهِمَا تَحِيَّةَ الْمَسْجِدِ وَسُنَّةَ الْمَكْتُوبَةِ، أَوْ صَلَّى بَعْدَ الطَّوَافِ فَرَضًا أَوْ سُنَّةَ مَكْتُوبَةٍ، وَقَعَ عَنْهُ وَعَنْ رَكَعَتِي الطَّوَافِ، وَكَذَلِكَ لَوْ ذَبَحَ الْمَتَمِّعُ

[١] التعليق من زيادات (ب).

[٢] «حاشية عثمان» (٢٠١/٢).

[٣] «تحفة المودود» ص (٨٧).

اتَّفَقَ يَوْمَ عِيدِ وَجُمُعَةٍ، فَاغْتَسَلَ لِأَحَدِهِمَا. وَكَذَا: ذَبْحُ مُتَمَتِّعٍ، أَوْ قَارِنٍ شَاةً يَوْمَ النَّحْرِ، فَتُجْزَى عَنْ الْهَدْيِ الْوَاجِبِ، وَعَنْ الْأُضْحِيَّةِ.
(وَلَا تُسَنُّ فَرَعَةٌ^(١)) وَتُسَمَّى: الْفَرَعُ، بِفَتْحِ الرَّاءِ فِيهِمَا، وَهِيَ: (نَحْرُ أَوَّلِ وَلَدِ النَّاقَةِ. وَلَا) تُسَنُّ (الْعَتِيرَةُ) وَهِيَ: (ذَبِيحَةُ رَجَبٍ)؛
لِحَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ مَرْفُوعًا: «لَا فَرَعٌ وَلَا عَتِيرَةٌ فِي الْإِسْلَامِ». مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١].

وَالْقَارِنُ شَاةٌ يَوْمَ النَّحْرِ، أَجْزَأُهُ عَنْ دَمِ الْمَتَعَةِ وَعَنْ الْأُضْحِيَّةِ. انْتَهَى.
فَظَاهِرُ كَلَامِهِ: اعْتِبَارُ كَوْنِهِمَا عَنْ وَاحِدٍ، وَاللَّهُ أَعْلَمُ.
سَأَلَ الْمِمْوْنِيَّ أَحْمَدَ: أَيَجُوزُ أَنْ يُضْحَى عَنِ الصَّبِيِّ مَكَانَ الْعَقِيقَةِ؟
قَالَ: لَا أَدْرِي. ثُمَّ قَالَ: غَيْرُ وَاحِدٍ يَقُولُ بِهِ. قُلْتُ: مِنَ التَّابِعِينَ؟ قَالَ:
نَعَمْ.

(١) قَوْلُهُ: (وَلَا تُسَنُّ فَرَعَةٌ... إلخ) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[٢]: هَذَا
الْمَذْهَبُ، وَعَلَيْهِ الْأَصْحَابُ. ثُمَّ قَالَ: وَقَالَ فِي «الرَّعَايَتَيْنِ»
و«الْحَاوِيَيْنِ» وَ«تَذَكُّرَةِ» ابْنِ عَبْدِوَيْسٍ وَغَيْرِهِمْ: يُكْرَهُ ذَلِكَ. ثُمَّ قَالَ فِي
«الْإِنْصَافِ»: وَلَا يُنَافِيهِ مَا تَقَدَّمَ، وَجَزَمَ فِي «تَجْرِيدِ الْعُنَايَةِ» بِالْكَرَاهَةِ،
وَهُوَ الصَّوَابُ. (خَطُهُ)^[٣].

[١] أخرجه البخاري (٥٤٧٣)، ومسلم (٣٨/١٩٧٦).

[٢] «الإنصاف» (٤٤٧/٩).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

(ولا يُكرهان) أي: الفرعة والعتيرة^(١)؛ لأنَّ المراد بالخبر نفي كونهما سنةً، لا النهي عنهما.

(١) قوله عن الفرع والعتيرة: (لا يُكرهان) في «الإنصاف» ما يُخالِفُه. (خطه)^[١].



[١] التعليق من زيادات (ب).

(كِتَابُ الْجِهَادِ)

مَصْدَرُ جَاهِدَ جِهَادًا وَمُجَاهِدَةً، مِنْ جِهَدَ، أَي: بَالَعَ فِي قَتْلِ عَدُوِّهِ. فَهُوَ لُغَةٌ: بَذَلَ الطَّاقَةَ وَالْوُسْعَ.
وَشَرَعًا: (قِتَالُ الْكُفَّارِ) خَاصَّةً^(١).

(وَهُوَ: فَرَضُ كِفَايَةٍ^(٢))؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿كُتِبَ عَلَيْكُمُ الْقِتَالُ﴾ [البقرة: ٢١٦]، ﴿وَقَاتِلُوا فِي سَبِيلِ اللَّهِ﴾ [البقرة: ١٩٠]، مَعَ قَوْلِهِ: ﴿وَمَا كَانَ الْمُؤْمِنُونَ لِيَنفِرُوا كَافَّةً﴾ [التوبة: ١٢٢].
فَإِذَا قَامَ بِهِ مَنْ يَكْفِي: سَقَطَ عَنِ الْبَاقِينَ، وَإِلَّا أَثْمُوا كُلُّهُمْ.

كِتَابُ الْجِهَادِ

(١) قوله: (قِتَالُ الْكُفَّارِ خَاصَّةً) قال في «شرح الإقناع»^[١]: بِخِلَافِ الْمُسْلِمِينَ مِنَ الْبُغَاةِ وَقُطَّاعِ الطَّرِيقِ وَغَيْرِهِمْ، فَبَيْنَهُ وَبَيْنَ الْقِتَالِ عُمُومٌ مُطْلَقٌ. (خطه)^[٢].

(٢) الْخِطَابُ فِي ابْتِدَاءِ فَرَضِ الْكِفَايَةِ يَتَنَاوَلُ الْجَمِيعَ كَفَرَضِ الْعَيْنِ، ثُمَّ يَفْتَرِقَانِ؛ بِأَنَّ فَرَضَ الْكِفَايَةِ يَسْقُطُ بِفَعْلِ الْبَعْضِ، وَفَرَضُ الْعَيْنِ لَا يَسْقُطُ بِفَعْلِ أَحَدٍ عَنْ أَحَدٍ. (خطه)^[٣].

[١] «كشاف القناع» (٥/٧).

[٢] التعليق ليس في الأصل.

[٣] التعليق ليس في الأصل.

(وَسُنَّ) جِهَادٌ^(١) (بِتَأَكُّدٍ، مَعَ قِيَامٍ مِّنْ يَكْفِي بِهِ)؛ لِلآيَاتِ
وَالْأَخْبَارِ. وَمَعْنَى الْكِفَايَةِ هُنَا: نُهَوِّضُ قَوْمٍ يَكْفُونُ فِي قِتَالِهِمْ، جُنْدًا
كَانُوا لَهُمْ دَوَاوِينُ، أَوْ أَعَدُّوا أَنْفُسَهُمْ لَهُ تَبَرُّعًا، بَحِيثٌ إِذَا قَصَدَهُمُ
الْعَدُوُّ حَصَلَتِ الْمَنْعَةُ بِهِمْ. وَيَكُونُ بِالتَّغْوِيرِ مَن يَدْفَعُ الْعَدُوَّ عَنْ أَهْلِهَا.
وَيَبْعَثُ الْإِمَامُ فِي كُلِّ سَنَةٍ جَيْشًا، يُغِيرُونَ عَلَى الْعَدُوِّ فِي بِلَادِهِمْ.
(وَلَا يَجِبُ) جِهَادٌ (إِلَّا عَلَى ذَكَرٍ)؛ لِحَدِيثِ عَائِشَةَ: هَلْ عَلَى
النِّسَاءِ جِهَادٌ؟ فَقَالَ: «عَلَيْهِنَّ جِهَادٌ لَا قِتَالَ فِيهِ: الْحُجُّ وَالْعُمْرَةُ»^[١].
وَلِضَعْفِ الْمَرْأَةِ، وَخَوَرِهَا، فَلَيْسَتْ مِنْ أَهْلِ الْقِتَالِ. وَلَا يَجِبُ عَلَى
خُنْتَى مُشْكِلٍ؛ لِلشَّكِّ فِي شَرْطِهِ.
(مُسْلِمٍ)، كَسَائِرِ فُرُوعِ الْإِسْلَامِ.

(حُرٌّ) فَلَا يَجِبُ عَلَى عَبْدٍ؛ لِمَا رُوي: أَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ كَانَ يُبَايِعُ
الْحُرَّ عَلَى الْإِسْلَامِ وَالْجِهَادِ، وَيُبَايِعُ الْعَبْدَ عَلَى الْإِسْلَامِ دُونَ الْجِهَادِ^[٢].

(١) قوله: (وَيُسُنُّ) هَذَا مَبْنِيٌّ عَلَى أَحَدِ الْقَوْلَيْنِ فِي الْأَصُولِ؛ مِنْ أَنَّ فَرْضَ
الْكِفَايَةِ إِذَا قَامَ بِهِ الْبَعْضُ سَقَطَ عَنِ الْبَاقِينَ، وَكَانَ مِنْهُمْ تَطَوُّعًا، لَوْ قَامُوا بِهِ
بَعْدَ مَنْ قَامَ بِهِ أَوَّلًا. وَقِيلَ: لَا يَقَعُ إِلَّا وَاجِبًا، فَلْيُرَاجَعْ. انْتَهَى. (م خ)^[٣].

[١] تقدم تخريجه (٥٣٥/٣).

[٢] أخرجه أحمد (٨٩/٢٣) (١٤٧٧٢)، ومسلم (١٦٠٢) من حديث جابر، بلفظ: جاء
عبد فبايع النبي ﷺ على الهجرة، فلم يشعر أنه عبد، فجاء سيده يريد به. فقال له النبي
ﷺ: «بعنيه». فاشتراه بعدين أسودين، ثم لم يبايع أحد بعد حتى يسأله: «أعبد هو؟».

[٣] «حاشية الخلوتي» (٤٥٦/٢).

(مُكَلَّفٍ) فَلَا يَجِبُ عَلَى صَغِيرٍ، وَلَا مَجْنُونٍ؛ لِحَدِيثٍ: «رُفِعَ الْقَلَمُ عَنْ ثَلَاثٍ»^[١].

(صَحِيح) أَي: سَلِيمٍ مِنَ الْعَمَى وَالْعَرَجِ وَالْمَرَضِ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿لَيْسَ عَلَى الْأَعْمَى حَرَجٌ وَلَا عَلَى الْأَعْرَجِ حَرَجٌ وَلَا عَلَى الْمَرِيضِ حَرَجٌ﴾ [الفتح: ١٧].

وَكَذَا: لَا يَلْزُمُ أَشَلٌّ، وَلَا أَقْطَعُ يَدٍ أَوْ رِجْلٍ، وَلَا مَنْ أَكْثَرُ أَصَابِعِهِ ذَاهِبَةً، أَوْ إِبْهَامُهُ، أَوْ مَا يَذْهَبُ بِذَهَابِهِ نَفْعُ الْيَدِ أَوْ الرَّجْلِ^(١).
(وَلَوْ) كَانَ الصَّحِيحُ (أَعْشَى)^(٢) أَي: ضَعِيفَ الْبَصَرِ، (أَوْ) كَانَ

(١) وعن أحمد: يلزمُ الجهادُ العاجزُ بيديه في ماله، اختارَهُ الآجُرِّي، والشيخُ تَقِيُّ الدِّينِ، وجزم به القاضي في «أحكام القرآن» في سُورَةِ «براءة». قال في «الفروع»^[٢]: ويتوجَّهُ احتمالٌ: يَجِبُ الجهادُ باللسان، فِيهِجُوهُمْ الشاعِرُ. ثم ذَكَرَ قَوْلُهُ لِحَسَّان: «اهْجُوهُمْ». إلى أن قال: وذَكَرَ شَيْخُنَا الأَمْرَ بالجهادِ، فَمِنْهُ مَا يَكُونُ بِالْقَلْبِ، والدَّعْوَةُ، والبيان، والرأي، والتَّديير، والبدن، فَيَجِبُ بَغَايَةِ مَا يُمَكِّنُ. (خطه)^[٣].

(٢) قوله: (أَعْشَى) وهو الذي يُبْصِرُ بِالنَّهَارِ فَقَط. (إقناع)^[٤].

[١] تقدم تخريجه (٥٣٠/١).

[٢] «الفروع» (٢٢٦/١٠).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

[٤] «الإقناع» (٦٤/٢).

(أَعْوَرَ) فَيَجِبُ عَلَيْهِ.

وَالْعَرْجُ الْمُسْقِطُ لِلْجُوب: الْفَاحِشُ الْمَانِعُ الْمَشْيَ الْجَدَّ
وَالرُّكُوبَ، دُونَ الْيَسِيرِ الَّذِي لَا يَمْنَعُ ذَلِكَ. وَكَذَا: لَا يُسْقِطُ
الْجُوبُ مِنَ الْمَرَضِ إِلَّا الشَّدِيدَ دُونَ الْيَسِيرِ، كَوَجَعِ ضِرْسٍ، وَضِدَاعٍ
خَفِيفٍ.

(وَاجِدٌ، بِمَلِكٍ، أَوْ) وَاجِدٌ بِ(بَذَلٍ إِمَامٍ^(١) مَا يَكْفِيهِ، وَ) يَكْفِي
(أَهْلَهُ فِي غَيْبِهِ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَلَا عَلَى الَّذِينَ لَا يَحْدُوثُ مَا
يُنْفِقُونَ حَرْجٌ﴾ الْآيَةُ [التوبة: ٩١].

(و) أَنْ يَجِدَ (مَعَ) بُعْدَ مَحَلِّ جِهَادٍ (مَسَافَةً قَصْرٍ) فَأَكْثَرَ، مِنْ
بَلَدِهِ: (مَا يَحْمِلُهُ) لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَلَا عَلَى الَّذِينَ إِذَا مَا أَتَوْكَ
لِتَحْمِلَهُمْ قُلْتَ لَا أَحَدٌ مَّا أَحْمَلُكُمْ عَلَيْهِ﴾ الْآيَةُ [التوبة: ٩٢].
وَيُعْتَبَرُ: أَنْ يَفْضَلَ ذَلِكَ عَنْ قَضَاءِ دَيْنِهِ وَحَوَائِجِهِ، كَحَجٍّ.
(وَيُسْنُ: تَشْيِيعُ غَازٍ^(٢)، لَا تَلْقِيهِ^(٣)) نَصًّا؛ لِأَنَّهُ عَلِيًّا شَيْعَ

(١) وَلَا يَجِبُ الْغَزْوُ بِبَذَلٍ غَيْرِ الْإِمَامِ وَنَائِبِهِ مَا يَتَجَهَّزُ بِهِ لِلْغَزْوِ، كَالْحَجِّ.
(خطه)^[١].

(٢) قَالَ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ: اسْتَحَبَّ أَحْمَدُ وَغَيْرُهُ تَشْيِيعَ الْغَازِي، وَتَلْقَى
الْحَاجَّ؛ لَمَا فِي ذَلِكَ مِنَ الْآثَارِ، وَفِيهِ مَعَانٍ. ثُمَّ ذَكَرَهَا. (خطه)^[٢].
(٣) قَوْلُهُ: (لَا تَلْقِيهِ) أَيُّ: لِأَنَّهُ تَهْنِئَةٌ لَهُ بِالسَّلَامَةِ مِنَ الشَّهَادَةِ.

[١] التعليق ليس في الأصل.

[٢] التعليق من زيادات (ب).

رَسُولُ اللَّهِ ﷺ فِي غَزْوَةِ تَبُوكَ، وَلَمْ يَتَلَقَّهُ^[١]. وَرُويَ عَنِ الصَّدِيقِ: أَنَّهُ شَيَعَ يَزِيدَ بْنَ أَبِي سُفْيَانَ حِينَ بَعَثَهُ إِلَى الشَّامِ.. الْخَبَرُ، وَفِيهِ: إِنِّي أَحْتَسِبُ خُطَايَ هَذِهِ فِي سَبِيلِ اللَّهِ.

قال في «الفروع»: وَيَتَوَجَّهُ مِثْلُهُ حَجَّ.

وفي «الفنون»: تَحْسُنُ التَّهْنِئَةُ بِالْقُدُومِ لِلْمَسَافِرِ، كَالْمَرْضَى^(١).

(وَأَقْلُ مَا يُفْعَلُ) جِهَادٌ (مَعَ قُدْرَةٍ) عَلَيْهِ: (كُلُّ عَامٍ مَرَّةً^(٢))؛ لِأَنَّ الْجِزْيَةَ بَدَلٌ عَنِ النَّصْرَةِ، وَهِيَ تُؤْخَذُ كُلَّ عَامٍ، فَكَذَا مُبَدَلُهَا.

(إِلَّا أَنْ تَدْعُوَ حَاجَةً إِلَى تَأْخِيرِهِ)، كَضَعْفِ الْمُسْلِمِينَ فِي عَدَدٍ أَوْ عُدَّةٍ، أَوْ انْتِظَارِ مَدَدٍ يَسْتَعِينُونَ بِهِ، أَوْ بِالطَّرِيقِ مَانِعٍ، أَوْ خُلُوقِهَا مِنْ عَلْفٍ أَوْ مَاءٍ، وَنَحْوِهَا؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ صَالَحَ قَرِيشًا عَشَرَ سِنِينَ عَلَى تَرْكِ

قال في «الفروع»: وَيَتَوَجَّهُ: مِثْلُهُ حَجَّ، فَإِنَّهُ يَقْصِدُهُ لِلسَّلَامِ. (ش إقناع)^[٢].

(١) يَحْسُنُ تَهْنِئَةُ كُلِّ مِنْهُمْ. (خطه)^[٣].

(٢) قوله: (مَرَّةً) بِالرَّفْعِ، خَبَرُ الْمَبْتَدَأِ الَّذِي هُوَ: «أَقْلُ مَا يُفْعَلُ ... إلخ». وَأَمَّا نَصَبُ «مَرَّةً» فَضَعِيفٌ جِدًّا.

[١] أخرجه أحمد (٦٦/٣) (١٤٦٣)، والنسائي في «الكبرى» (٨٤٣٢) من حديث

سعد بن أبي وقاص. وأصل الحديث عند البخاري (٣٧٠٦)، ومسلم (٢٤٠٤).

وانظر: «الإرواء» (١١٨٨).

[٢] «كشاف القناع» (٢٣/٧).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

الْقِتَالِ، حَتَّى نَقْضُوا عَهْدَهُ^[١]، وَأَخَّرَ قِتَالَ قِبَائِلَ مِنَ الْعَرَبِ بِغَيْرِ هُدْنَةٍ.
فَإِنْ دَعَتْ إِلَيْهِ حَاجَةٌ أَكْثَرَ مِنْ مَرَّةٍ فِي عَامٍ: فُعِلَ؛ لِأَنَّهُ فَرَضُ
كَفَايَةٍ، فَوَجَبَ مِنْهُ مَا تَدْعُو إِلَيْهِ الْحَاجَةُ. وَلَا يُؤَخَّرُ لِرَجَاءِ إِسْلَامِهِمْ.
(وَمَنْ حَصَرَهُ) أَي: صَفَّ الْقِتَالَ، (أَوْ حَصَرَ، أَوْ) حَصَرَ (بِلَدِّهِ):
تَعَيَّنَ عَلَيْهِ، إِنْ لَمْ يَكُنْ لَهُ عُذْرٌ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿إِذَا لَقِيتُمْ فِئَةً
فَاتَّبِعُوا﴾ [الأنفال: ٤٥]، وَقَوْلِهِ: ﴿إِذَا لَقِيتُمُ الَّذِينَ كَفَرُوا زَحَفًا فَلَا
تُلُوهُمْ الْأَذْبَارَ﴾ [الأنفال: ١٥].

(أَوْ احْتِيجَ إِلَيْهِ) فِي الْقِتَالِ، وَلَوْ بَعْدَ: تَعَيَّنَ عَلَيْهِ، إِنْ لَمْ يَكُنْ لَهُ
عُذْرٌ؛ لِدَعَاءِ الْحَاجَةِ إِلَيْهِ.

(أَوْ اسْتَنْفَرَهُ) أَي: طَلَبَهُ لِلخُرُوجِ لِلْقِتَالِ (مَنْ لَهُ اسْتِنْفَارُهُ) مِنْ إِمَامٍ
أَوْ نَائِبِهِ: (تَعَيَّنَ) الْقِتَالَ (عَلَى مَنْ لَا عُذْرَ لَهُ، وَلَوْ عَبْدًا)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى:
﴿مَا لَكُمْ إِذَا قِيلَ لَكُمْ أَنْفِرُوا فِي سَبِيلِ اللَّهِ أَنْتَاقَلْتُمْ إِلَى الْأَرْضِ﴾
[التوبة: ٣٨]، وَلِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ: «وَإِذَا اسْتُنْفِرْتُمْ، فَاَنْفِرُوا». مُتَّفَقٌ
عَلَيْهِ^[٢].

[١] يشير إلى حديث صلح الحديبية، تقدم تخريجه (ص ١٧).

[٢] سقطت: «متفق عليه» من (أ). والحديث أخرجه البخاري (٢٧٨٣)، ومسلم (١٣٥٣) من حديث ابن عباس. وأخرجه مسلم (١٨٦٤) من حديث عائشة.

(وَلَا يُنْفَرُ فِي) حَالِ (خُطْبَةِ الْجُمُعَةِ، وَلَا بَعْدَ الْإِقَامَةِ) لِلصَّلَاةِ.
نَصًّا.

(وَلَوْ نُودِيَ بِالصَّلَاةِ وَالتَّفِيرِ، وَالْعَدُوُّ بَعِيدٌ) - جُمْلَةٌ حَالِيَّةٌ - :
(صَلَّى، ثُمَّ نَفَرَ)؛ إجابةً للدُّعَاءَيْنِ.

(و) إِنْ نُودِيَ بِالصَّلَاةِ وَالتَّفِيرِ (مَعَ قُرْبِهِ) أَيِ: الْعَدُوِّ: (يَنْفَرُ
وَيُصَلِّي رَاكِبًا، أَفْضَلُ) نَصًّا. وَيَجُوزُ أَنْ يُصَلِّي ثُمَّ يَنْفَرَ.

(وَلَا يُنْفَرُ) أَيِ: لَا يُنَادَى بِالتَّفِيرِ (ل) أَجْلِ (آبِقٍ) لِئَلَّا يَهْلِكَ النَّاسُ
بَسْبَبِهِ.

(وَلَوْ نُودِيَ: الصَّلَاةَ جَامِعَةً، لِحَادِثَةٍ يُشَاوِرُ فِيهَا: لَمْ يَتَأَخَّرَ أَحَدٌ
بِلا عُذْرٍ) لَهُ؛ لَوْجُوبِ جِهَادٍ بِغَايَةٍ مَا يُمَكِّنُ مِنْ بَدَنِ، وَرَأْيٍ، وَتَدْبِيرٍ.
وَالْحَرْبُ خُدْعَةٌ.

(وَمُنِعَ النَّبِيُّ ﷺ: مِنْ نَزْعِ لَأْمَةِ الْحَرْبِ إِذَا لَبَسَهَا، حَتَّى يَلْقَى
الْعَدُوَّ)؛ لِحَدِيثِ أَحْمَدَ، وَحَسَنَهُ الْبَيْهَقِيُّ، وَرَوَاهُ الْبُخَارِيُّ تَعْلِيلًا^[١].
وَاللَّأْمَةُ^(١)، ك: تَمْرَةٌ، تُجْمَعُ عَلَى لَأْمٍ، ك: تَمْرٍ، وَعَلَى لُؤْمٍ، ك:

(١) قوله: (اللأمة) وهي: الدرْعُ. (ح ع)^[٢].

[١] أخرجه أحمد (٩٩/٢٣) (١٤٧٨٧) من حديث جابر، والبخاري تعليقاً قبل حديث (٧٣٦٩)، وأخرجه البيهقي (٤١/٧) من حديث ابن عباس بلفظ: «إنه ليس لنبي إذا لبس لأمته أن يضعها حتى يقاتل».

[٢] «حاشية عثمان» (٢٠٤/٢).

صَرَدَ، على غير قياس. قال الجوهرِيُّ^(١): وَلَعَلَّ جَمْعُ لُؤْمَةٍ، ك: جُمُعَةٍ، وَجُمَعَ.

(و) مُنِعَ: (مِنَ الرَّمْزِ بِالْعَيْنِ، وَالْإِشَارَةِ بِهَا)؛ لَخَبَرِ: «مَا يَنْبَغِي لِنَبِيِّ أَنْ تَكُونَ لَهُ خَائِنَةُ الْأَعْيُنِ». رواه أبو داود، وصَحَّحه الحاكم^[١] على شَرَطِ مُسْلِمٍ. وهي: الإِيْمَاءُ إِلَى مُبَاحٍ، مِنْ نَحْوِ ضَرْبٍ أَوْ قَتْلِ، عَلَى خِلَافِ مَا هُوَ ظَاهِرٌ. سُمِّيَ بِذَلِكَ؛ لِشَبْهِهِ بِالْخِيَانَةِ بِإِخْفَائِهِ. وَلَا يَحْرُمُ ذَلِكَ عَلَى غَيْرِهِ إِلَّا فِي مَحْظُورٍ.

(و) مُنِعَ: مِنَ (الشُّعْرِ، وَالْخَطِّ، وَتَعَلَّمَهُمَا)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَمَا عَلَّمْنَاهُ الشُّعْرَ وَمَا يَنْبَغِي لَهُ﴾ [يس: ٦٩]، وَقَوْلِهِ: ﴿وَلَا تَخْطُهُ بِمِيمِنِكَ﴾ [العنكبوت: ٤٨].

(وَأَفْضَلُ مُتَطَوِّعٍ بِهِ) مِنَ الْعِبَادَاتِ: (الْجِهَادُ) قَالَ أَحْمَدُ: لَا أَعْلَمُ شَيْئًا مِنَ الْعَمَلِ بَعْدَ الْفَرَائِضِ أَفْضَلَ مِنَ الْجِهَادِ؛ لِحَدِيثِ أَبِي سَعِيدٍ، قَالَ: قِيلَ: يَا رَسُولَ اللَّهِ، أَيُّ النَّاسِ أَفْضَلُ؟ فَقَالَ: «مَنْ يُجَاهِدُ فِي سَبِيلِ اللَّهِ بِنَفْسِهِ وَمَالِهِ». متفق عليه^[٢]. وَلَأَنَّ الْجِهَادَ بَذْلُ الْمُهِجَةِ

(١) فِي «الصَّحَاحِ»: وَتَجَمَّعَ أَيْضًا عَلَى «لُؤْمٍ»، مِثْلُ نُغْرٍ، عَلَى غَيْرِ قِيَاسٍ، كَأَنَّهُ جَمْعُ «لُؤْمَةٍ». (خطه)^[٣].

[١] أخرجه أبو داود (٢٦٨٣)، (٤٣٥٩)، والحاكم (٤٥/٣) من حديث سعد بن أبي وقاص. وصححه الألباني في «الصحيحة» (١٧٢٣).

[٢] أخرجه البخاري (٢٧٨٦)، ومسلم (١٨٨٨).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

وَالْمَالِ، وَنَفْعُهُ يَعْثُمُ الْمُسْلِمِينَ كُلَّهُمْ، صَغِيرُهُمْ وَكَبِيرُهُمْ، قَوِيَّهُمْ وَضَعِيفُهُمْ، ذَكَرَهُمْ وَأُنْثَاهُمْ، وَغَيْرُهُ لَا يُسَاوِيهِ فِي نَفْعِهِ وَخَطَرِهِ، فَلَا يُسَاوِيهِ فِي فَضْلِهِ.

(وَعَزُّوْا الْبَحْرَ: أَفْضَلُ) مِنْ عَزُّو الْبَرِّ؛ لِحَدِيثِ^(١) ابْنِ مَاجَه^[١] مَرْفُوعًا: «شَهِيدُ الْبَحْرِ مِثْلُ شَهِيدِ الْبَرِّ، وَالْمَائِدُ فِي الْبَحْرِ كَالْمَتَشَحِّطِ فِي دَمِهِ فِي الْبَرِّ، وَمَا بَيْنَ الْمَوْجَتَيْنِ، كَقَاطِعِ الدُّنْيَا فِي طَاعَةِ اللَّهِ. وَإِنَّ اللَّهَ قَدْ وَكَّلَ الْمَوْتَ بَقَبْضِ الْأَرْوَاحِ، إِلَّا شَهِيدَ الْبَحْرِ فَإِنَّهُ يَتَوَلَّى قَبْضَ أَرْوَاحِهِمْ، وَيُغْفِرُ لَشَهِيدِ الْبَرِّ الذُّنُوبَ كُلَّهَا إِلَّا الدَّيْنَ، وَيُغْفِرُ لَشَهِيدِ الْبَحْرِ الذُّنُوبَ وَالْدَّيْنَ»، وَلَأَنَّ الْبَحْرَ أَعْظَمُ خَطَرًا وَمَشَقَّةً.

(وَتُكْفَرُ الشَّهَادَةُ) الذُّنُوبَ (غَيْرَ الدَّيْنِ)؛ لِلْخَبَرِ^(٢). قَالَ الشَّيْخُ

(١) هذا الحديث ضعيف. (خطه)^[٢].

(٢) قوله: (وَتُكْفَرُ الشَّهَادَةُ... إلخ) قال الآجُرِّيُّ بَعْدَ أَنْ ذَكَرَ الْخَبَرَ: إِنَّ الشَّهَادَةَ تُكْفَرُ غَيْرَ الدَّيْنِ. قَالَ: هَذَا إِنَّمَا هُوَ لِمَنْ تَهَاوَنَ بِقَضَاءِ دَيْنِهِ، أَمَّا مَنْ اسْتَدَانَ دَيْنًا وَأَنْفَقَهُ فِي غَيْرِ سَرَفٍ وَلَا تَبْذِيرٍ، ثُمَّ لَمْ يُمْكِنْهُ قَضَاؤُهُ، فَإِنَّ اللَّهَ يَقْضِيهِ عَنْهُ؛ مَاتَ أَوْ قُتِلَ.

[١] أخرجه ابن ماجه (٢٧٧٨) من حديث أبي أمامة. وقال الألباني في «الإرواء»

(١١٩٥): ضعيف جدًا. وأخرج مسلم (١٨٨٦) عن عبد الله بن عمرو، مرفوعًا:

«يُغْفَرُ لِلشَّهِيدِ كُلِّ ذَنْبٍ إِلَّا الدَّيْنَ».

[٢] التعليق من زيادات (ب).

تَقِي الدِّينَ: وَغَيْرَ مَظَالِمِ الْعِبَادِ كَقَتْلِ وَظَلَمٍ، وَزَكَاةٍ وَحَجٍّ أَخَّرَهُمَا.
وَقَالَ: مَنْ اعْتَقَدَ أَنَّ الْحَجَّ يُسْقِطُ مَا وَجَبَ عَلَيْهِ مِنَ الصَّلَاةِ
وَالزَّكَاةِ: فَإِنَّهُ يُسْتَتَابُ، فَإِنْ تَابَ وَإِلَّا قُتِلَ.
وَلَا يَسْقِطُ حَقَّ الْآدَمِيِّ مِنْ دَمٍ، أَوْ مَالٍ، أَوْ عَرَضٍ، بِالْحَجِّ،
إِجْمَاعًا.

(وَيُغْزَى مَعَ كُلِّ بَرٍّ وَفَاجِرٍ يَحْفَظَانِ الْمُسْلِمِينَ)؛ لِحَدِيثِ أَبِي
هَرِيرَةَ مَرْفُوعًا: «الْجِهَادُ وَاجِبٌ عَلَيْكُمْ مَعَ كُلِّ أَمِيرٍ، بَرًّا كَانَ أَوْ
فَاجِرًا». رَوَاهُ أَبُو دَاوُدَ^[١].

و(لَا) يُغْزَى مَعَ (مُخَذَّلٍ، وَنَحْوِهِ)، كَمَعْرُوفٍ بِهَزِيمَةٍ، أَوْ تَضْيِيعِ
الْمُسْلِمِينَ.

(وَيُقَدَّمُ أَقْوَاهُمَا) أَي: الْأَمِيرَيْنِ، وَلَوْ عُرِفَ بَنَحْوِ شُرْبِ خَمَرٍ، أَوْ
غُلُولٍ؛ لِحَدِيثِ: «إِنَّ اللَّهَ لَيُؤَيِّدُ هَذَا الدِّينَ بِالرَّجُلِ الْفَاجِرِ»^[٢].

(وَجِهَادُ) الْعَدُوِّ (الْمُجَاوِرِ: مُتَعَيِّنٌ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿قَاتِلُوا الَّذِينَ
يَلُونَكُمْ مِنَ الْكُفَّارِ﴾ [التوبة: ١٢٣]، وَلأنَّ اشْتِغَالَهُم بِالْبَعِيدِ يُمَكِّنُ
الْقَرِيبَ مِنْ انْتِهَازِ الْفُرْصَةِ.

[١] أخرجه أبو داود (٢٥٣٣). وضعفه الألباني في «ضعيف أبي داود» (٤٣٨).

[٢] أخرجه البخاري (٣٠٦٢)، ومسلم (١١١) من حديث أبي هريرة.

(إِلَّا لِحَاجَةٍ) إِلَى قِتَالِ الْأَبْعَدِ، كَكُونِ الْأَقْرَبِ مُهَادِنًا، أَوْ مَنَعَ مَانِعٌ مِنْ قِتَالِهِ، أَوْ كَانَ الْأَبْعَدُ أَخَوْفَ، أَوْ لِعِزَّتِهِ^(١) وَنَحْوَهَا، فَلَا بَأْسَ بِالْبِدَاءَةِ بِالْأَبْعَدِ؛ لِلْحَاجَةِ.

(وَمَعَ تَسَاوٍ) فِي قُرْبٍ وَبُعْدٍ بَيْنَ عَدُوِّينَ، وَأَحَدُهُمَا أَهْلُ كِتَابٍ: (جِهَادُ أَهْلِ الْكِتَابِ أَفْضَلُ)؛ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ لِأُمِّ خَلَادٍ: «إِنَّ ابْنَكَ لَهُ أَجْرُ شَهِيدَيْنِ» قَالَتْ: وَلِمَ ذَاكَ يَا رَسُولَ اللَّهِ؟ قَالَ: «لَأَنَّهُ قَتَلَهُ أَهْلُ كِتَابٍ» رَوَاهُ أَبُو دَاوُدَ^[١]، وَلَأَنَّهُمْ يُقَاتِلُونَ عَنْ دِينٍ.

(وَسُنَّ: رِبَاطٌ) فِي سَبِيلِ اللَّهِ؛ لِحَدِيثِ سَلْمَانَ مَرْفُوعًا: «رِبَاطُ لَيْلَةٍ فِي سَبِيلِ اللَّهِ خَيْرٌ مِنْ صِيَامِ شَهْرٍ وَقِيَامِهِ، فَإِنْ مَاتَ، جَرَى عَلَيْهِ عَمَلُهُ الَّذِي كَانَ يَعْمَلُهُ، وَأُجِرِيَ عَلَيْهِ رِزْقُهُ، وَأَمِنَ الْفَتَنَ». رَوَاهُ مُسْلِمٌ^[٢]. (وَهُوَ) لُغَةً: الْحَبْسُ. وَغُرْفًا: (لَزُومٌ تَغْرِ لِحِجَاهٍ)؛ تَقْوِيَةٌ لِلْمُسْلِمِينَ، (وَلَوْ سَاعَةً) قَالَ أَحْمَدُ: يَوْمٌ رِبَاطٌ، وَلَيْلَةٌ رِبَاطٌ، وَسَاعَةٌ رِبَاطٌ.

وَالْتَّغَرُّ: كُلُّ مَكَانٍ يُخِيفُ أَهْلَهُ الْعَدُوَّ وَيُخِيفُهُمْ. وَسُمِّيَ الْمَقَامُ

(١) بكسر الغين المعجمة. (إقناع). (خطه)^[٣].

[١] أخرجه أبو داود (٢٤٨٨) من حديث قيس بن شماس. وضعفه الألباني في «ضعيف أبي داود» (٤٢٨).

[٢] أخرجه مسلم (١٦٣/١٩١٣).

[٣] «كشاف القناع (٢٤/٧)، والتعليق من زيادات (ب).

بِالثَّغْرِ: رِبَاطًا؛ لِأَنَّ هَؤُلَاءِ يَرِبُطُونَ خُيُولَهُمْ، وَهَؤُلَاءِ يَرِبُطُونَ خُيُولَهُمْ.
(وَتَمَامُهُ) أَي: الرِّبَاطُ: (أَرْبَعُونَ يَوْمًا). رواه أبو الشَّيْخِ فِي كِتَابِ
«الثَّوَابِ» مَرْفُوعًا^[١].

(وَأَفْضَلُهُ) أَي: الرِّبَاطُ: (بِأَشَدِّ خَوْفٍ) مِنَ الثُّغُورِ؛ لِأَنَّ مُقَامَهُ بِهِ
أَنْفَعُ، وَأَهْلُهُ أَحْوَجُ.

(وَهُوَ) أَي: الرِّبَاطُ: (أَفْضَلُ مِنْ مُقَامِ^(١) بِمَكَّةَ) ذَكَرَهُ الشَّيْخُ تَقِيُّ
الدِّينِ إِجْمَاعًا. (وَالصَّلَاةُ بِهَا) أَي: مَكَّةَ، وَكَذَا: مَسْجِدُ الْمَدِينَةِ،
وَالْأَقْصَى: (أَفْضَلُ) مِنَ الصَّلَاةِ بِالثَّغْرِ. قَالَ أَحْمَدُ: فَأَمَّا فَضْلُ الصَّلَاةِ،
فَهَذَا شَيْءٌ خَاصَّةٌ فَضْلٍ لِهَذِهِ الْمَسَاجِدِ.

(وَكِرَّةً) لِمُرِيدِ ثَغْرِ: (نَقْلُ أَهْلِهِ إِلَى) ثَغْرِ (مَخُوفٍ) نَصًّا؛ لِقَوْلِ

(١) قوله: (مِنْ مُقَامٍ) هُوَ بَضْمُ الْمِيمِ: الْإِقَامَةُ، وَبِفَتْحِهَا: الْقِيَامُ. تَقُولُ:
أَقَامَ مُقَامًا، بِالضَّمِّ، وَقَامَ مُقَامًا، بِالْفَتْحِ، ذَكَرَهُ فِي «المطلع».
قال عُثْمَانُ^[٢]: وَوَجْهُهُ أَنَّ الْفِعْلَ بَضْمُ الْمِيمِ، قِيَاسٌ فِي مَصْدَرِ
الثَّلَاثِي، إِلَّا الْمِثَالُ كَالْمَضْرَبِ وَالْمَشْرَبِ، بِخِلَافِ الْمَوْعِدِ، فَإِنَّهُ
بِالْكَسْرِ، وَأَمَّا الْمَصْدَرُ الْمِيمِيُّ مِنْ غَيْرِ الثَّلَاثِي الْمَجْرَدُ، فَإِنَّهُ عَلَى صِيغَةِ
اسْمِ الْمَفْعُولِ، كَالْمُكْرَمِ وَالْمُقَامِ - بَضْمُ الْمِيمِ فِيهِمَا -، بِمَعْنَى الْإِكْرَامِ
وَالْإِقَامَةِ.

[١] أَخْرَجَهُ الطَّبْرَانِيُّ (٧٦٠٦) مِنْ حَدِيثِ أَبِي أَمَامَةَ. وَضَعْفُهُ الْأَبْلَانِي فِي «الإِرواءِ»
(١٢٠١).

[٢] حَاشِيَةُ عُثْمَانَ (٢٠٧/٢).

عُمَرَ: لَا تُتَزَلُّوا الْمُسْلِمِينَ خِيْفَةَ الْبَحْرِ. رواه الأثرم. ولأنَّه لَا يُؤْمَنُ ظَفَرُ الْعَدُوِّ بِهَا.

(وَالَّا) يَكُنِ الثَّغْرُ مَخَوْفًا: (فلا) يُكْرَهُ نَقْلُ أَهْلِهِ إِلَيْهِ. (ك) مَا لَا يُكْرَهُ إِقَامَةُ (أَهْلِ الثَّغْرِ) بِهِ بِأَهْلِيهِمْ، وَإِنْ كَانَ مَخَوْفًا؛ لِأَنَّهُ لَا بُدَّ لَهُمْ مِنَ الشُّكْنَى بِهِمْ، وَإِلَّا لَخَرِبَتِ الثُّغُورُ، وَتَعَطَّلَتْ.

(و) يَجِبُ (عَلَى عَاجِزٍ عَنِ إِظْهَارِ دِينِهِ بِمَحَلٍّ يَغْلِبُ فِيهِ حُكْمُ كُفْرٍ، أَوْ يَغْلِبُ فِيهِ حُكْمُ (بَدْعٍ مُضِلَّةٍ) كَاعْتِرَازِ، وَتَشْيِيعِ: (الهِجْرَةِ) أَي: الْخُرُوجُ مِنْ تِلْكَ الدَّارِ إِلَى دَارِ الْإِسْلَامِ وَالسُّنَّةِ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿إِنَّ الَّذِينَ تَوَفَّاهُمُ الْمَلَائِكَةُ ظَالِمِي أَنْفُسِهِمْ قَالُوا فِيمَ كُنْتُمْ قَالُوا كُنَّا مُسْتَضْعَفِينَ فِي الْأَرْضِ قَالُوا أَلَمْ تَكُنْ أَرْضُ اللَّهِ وَسِعَةً فَهَاجِرُوا فِيهَا﴾ الْآيَاتِ^(١) [النساء: ٩٧]، وَعَنْهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ: «أَنَا بَرِيءٌ مِنْ مُسْلِمٍ بَيْنَ مُشْرِكَيْنِ، لَا تَرَأَى نَارَاهُمَا». رواه أبو داود، والترمذي^[١]. أَي: لَا يَكُونُ بِمَوْضِعٍ

(١) روى سعيد بن جبيرة عن ابن عباس في قوله تعالى: ﴿إِنْ أَرْضِي وَسِعَةً﴾ [العنكبوت: ٥٦]، الْمَعْنَى: إِذَا عُمِلَ بِالْمَعَاصِي فِي أَرْضٍ فَاخْرُجُوا مِنْهَا. وَبِهِ قَالَ عَطَاءٌ.

قال في «الفروع»: وَهَذَا خِلَافُ ظَاهِرِ قَوْلِهِ ﷺ: «مَنْ رَأَى مِنْكُمْ مُنْكَرًا فَلْيُعْزِزْهُ بِيَدِهِ» الْحَدِيثَ^[٢]. قال: وَعَلَى هَذَا الْعَمَلُ. (خطه)^[٣].

[١] أخرجه أبو داود (٢٦٤٥)، والترمذي (١٦٠٤) من حديث جرير بن عبد الله. وصححه الألباني في «الإرواء» (١٢٠٧).

[٢] أخرجه مسلم (٤٩) من حديث أبي سعيد الخدري.

[٣] «الفروع» (٢٣٩/١٠)، والتعليق من زيادات (ب).

يَرَى نَارَهُمْ وَيَزَوْنَ نَارَهُ إِذَا أُوقِدَتْ.

وَلَا تَجِبُ الْهَجْرَةُ مِنْ بَيْنِ أَهْلِ الْمَعَاصِي.

(إِنْ قَدَرَ) عَاجِزٌ عَنْ إِظْهَارِ دِينِهِ، عَلَى الْهَجْرَةِ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿إِلَّا الْمُسْتَضْعَفِينَ مِنَ الرِّجَالِ وَالنِّسَاءِ وَالْوِلْدَانِ﴾ الْآيَةُ [النساء: ٩٨].

وَسَوَاءٌ فِي ذَلِكَ الرَّجُلُ وَالْمَرْأَةُ، (وَلَوْ) كَانَتْ (فِي عِدَّةٍ، بِلَا رَاحِلَةٍ، وَ) بِلَا (مَحْرَمٍ)، بِخِلَافِ الْحَجِّ.

(وَسُنَّتْ) هِجْرَةُ (لِقَادِرٍ) عَلَى إِظْهَارِ دِينِهِ بِنَحْوِ دَارِ كُفْرٍ؛ لِيَتَخَلَّصَ مِنْ تَكْثِيرِ الْكُفَّارِ، وَيَتِمَكَّنَ مِنْ جِهَادِهِمْ.

وَعُلِمَ مِمَّا تَقَدَّمَ: بَقَاءُ حُكْمِ الْهَجْرَةِ؛ لِحَدِيثِ^(١): «لَا تَقَطِّعْ

(١) قَالَ الْقُرْطُبِيُّ فِي «تَذَكُّرَتِهِ»^[١] بَعْدَ ذِكْرِهِ كَلَامًا طَوِيلًا، قَالَ: وَذَلِكَ

عِنْدَ ظُهُورِ الْمَعَاصِي وَانْتِشَارِ الْمُنْكَرِ، وَعَدَمِ التَّغْيِيرِ، وَإِذَا لَمْ تُغَيَّرْ وَجِبَ عَلَى الْمُؤْمِنِينَ الْمُنْكَرِينَ لَهَا بِقُلُوبِهِمْ هِجْرَانُ تِلْكَ الْبَلَدَةِ وَالْهَرَبُ مِنْهَا. وَهَكَذَا كَانَ الْحُكْمُ فِيمَنْ كَانَ قَبْلَنَا، كَمَا فِي قِصَّةِ أَصْحَابِ السَّبْتِ حِينَ هَجَرُوا الْعَاصِينَ، وَقَالُوا: لَا نُسَاكِنُكُمْ. وَبِهَذَا قَالَ السَّلَفُ.

رَوَى ابْنُ وَهْبٍ، عَنْ مَالِكٍ، قَالَ: تُهَجَّرُ الْأَرْضُ الَّتِي يُصْنَعُ فِيهَا الْمُنْكَرُ جِهَارًا، وَلَا يَسْتَقَرُّ فِيهَا. وَاحْتَجَّ بِصَنِيعِ أَبِي الدَّرْدَاءِ فِي خُرُوجِهِ عَنْ أَرْضِ مُعَاوِيَةَ حِينَ أَعْلَنَ بِالرَّبَّاءِ؛ فَأَجَازَ بَيْعَ سَقَايَةِ الذَّهَبِ بِأَكْثَرِ مَنْ وَزَنَهَا^[٢].

[١] «التذكرة» ص (١٠٦٥).

[٢] أخرجه مالك (٦٣٤/٢)، والنسائي (٤٥٨٦).

الهِجْرَةُ حَتَّى تَنْقَطِعَ التَّوْبَةُ، وَلَا تَنْقَطِعَ التَّوْبَةُ حَتَّى تَطْلُعَ الشَّمْسُ مِنْ مَغْرِبِهَا». رواه أبو داود^[١].

وَأَمَّا حَدِيثُ: «لَا هِجْرَةَ بَعْدَ الْفَتْحِ»^[٢]، أَي: مِنْ مَكَّةَ. وَمِثْلُهَا: كُلُّ بَلَدٍ فُتِحَ؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَبْقَ بَلَدٌ كُفِرَ.

(وَلَا يَتَطَوَّعُ بِهِ) أَي: الْجِهَادِ (مَدِينُ آدَمِيٍّ لَا وَفَاءَ لَهُ) حَالًا كَانَ الدِّينُ أَوْ مُؤَجَّلًا؛ لِأَنَّ الْجِهَادَ يُقْصَدُ مِنْهُ الشَّهَادَةُ، فَتَفُوتُ بِهِ النَّفْسُ، فَيَفُوتُ الْحَقُّ.

فَإِنْ كَانَ الدِّينُ لِلَّهِ، أَوْ لَأَدَمِيٍّ وَلَهُ وَفَاءٌ: جَازَ لَهُ التَّطَوُّعُ بِهِ.

(إِلَّا مَعَ إِذْنِ) رَبِّ الدِّينِ، فَيُجْزَوْ؛ لِرِضَاهُ، (أَوْ) مَعَ (رَهْنٍ يُحْرِزُ) الدِّينَ، أَي: يُمَكِّنُ وَفَاؤَهُ مِنْهُ، (أَوْ) مَعَ (كَفِيلٍ مَلِيٍّ) بِالدِّينِ، فَيُجْزَوْ إِذْنٌ؛ لِأَنَّهُ لَا ضَرَرَ عَلَى رَبِّ الدِّينِ.

فَإِنْ تَعَيَّنَ عَلَيْهِ الْجِهَادُ: فَلَا إِذْنَ لَغَرِيمِهِ؛ لِتَعَلُّقِ الْجِهَادِ بِعَيْنِهِ، فَيُقَدَّمُ

وَقَالَ رَحِمَهُ اللَّهُ: إِذَا ظَهَرَ الْبَاطِلُ عَلَى الْحَقِّ كَانَ الْفَسَادُ فِي الْأَرْضِ.

وَقَالَ: إِنَّ لُزُومَ الْجَمَاعَةِ نَجَاةٌ، وَإِنَّ قَلِيلَ الْبَاطِلِ وَكَثِيرَهُ هَلَكَةٌ.

وَقَالَ: يَنْبَغِي لِلنَّاسِ أَنْ يَغْضَبُوا لِأَمْرِ اللَّهِ حِينَ تُنْتَهَكُ فَرَائِضُهُ وَحُرْمَتُهُ،

وَالَّذِي أَتَتْ بِهِ كُتُبُهُ وَأَنْبِيَآؤُهُ، أَوْ قَالَ: يُخَالِفُ كِتَابَهُ. (خطه)^[٣].

[١] أخرجه أبو داود (٢٤٧٩) من حديث معاوية. وصححه الألباني في «الإرواء»

(١٢٠٨).

[٢] تقدم تخريجه (ص ٢٨٤).

[٣] التعليق ليس في الأصل.

عَلَى مَا فِي ذِمَّتِهِ، كَسَائِرِ فُرُوضِ الْأَعْيَانِ. وَيُسْتَحَبُّ لَهُ أَنْ لَا يَتَعَرَّضَ
لِمِظَانٍ قَتْلٍ، كُمُبَارَزَةٍ وَوُقُوفٍ فِي أَوَّلِ مُقَاتِلَةٍ.

(وَلَا) يَتَطَوَّعُ بِجِهَادٍ (مَنْ أَحَدُ أَبَوَيْهِ حُرٌّ مُسْلِمٌ إِلَّا بِإِذْنِهِ)؛ لِحَدِيثِ
ابْنِ عَمْرٍو: جَاءَ رَجُلٌ إِلَى رَسُولِ اللَّهِ ﷺ فَقَالَ: يَا رَسُولَ اللَّهِ، أَجَاهِدُ؟
قَالَ: «أَلَيْكَ أَبَوَانِ»؟ قَالَ: نَعَمْ. قَالَ: «فَفِيهِمَا فَجَاهِدْ»^[١]. وَعَنْ ابْنِ
عَبَّاسٍ نَحْوَهُ. قَالَ التِّرْمِذِيُّ: حَسَنٌ صَحِيحٌ^[٢]؛ وَلَأَنَّ بَرَّ الْوَالِدَيْنِ فَرَضُ
عَيْنٍ، وَالْجِهَادُ فَرَضٌ كِفَايَةٌ.

فَإِنْ كَانَا رَقِيقَيْنِ، أَوْ غَيْرَ مُسْلِمَيْنِ، أَوْ أَحَدُهُمَا كَذَلِكَ: فَلَا
إِذْنَ^(١)؛ لِفِعْلِ الصَّحَابَةِ، وَلِعَدَمِ الْوِلَايَةِ.

فَإِنْ خَرَجَ فِي تَطَوُّعٍ بِلَا إِذْنِهِمَا، ثُمَّ مَنَعَاهُ بَعْدَ سَيْرِهِ قَبْلَ تَعْيِينِهِ عَلَيْهِ:
لَزِمَهُ الرُّجُوعُ، إِلَّا مَعَ خَوْفٍ، أَوْ حُدُوثِ نَحْوِ مَرَضٍ، فَإِنْ أَمَكَّنَهُ الْإِقَامَةُ
بِالطَّرِيقِ، وَإِلَّا مَضَى مَعَ الْجَيْشِ. وَإِذَا حَضَرَ الصَّفَّ، تَعَيَّنَ عَلَيْهِ
بُحْضُورُهُ.

وَإِنْ أَدْنَا لَهُ فِي الْجِهَادِ، وَشَرَطَا عَلَيْهِ أَنْ لَا يُقَاتِلَ، فَحَضَرَ الْقِتَالَ:
تَعَيَّنَ عَلَيْهِ.

(١) قوله: (أَوْ أَحَدُهُمَا ..) أي: لهما إن كانا كذلك، أو لمن كان منهما
كذلك، وَيَقَى إِذْنُ الْآخَرِ، إِنْ كَانَ حُرًّا مُسْلِمًا.

[١] أخرجه البخاري (٣٠٠٤)، ومسلم (٥/٢٥٤٩).

[٢] ذكره الترمذي عقب حديث (١٦٧١).

و(لَا) يُعْتَبَرُ إِذْنُ (جَدٍّ وَجَدَّةٍ)؛ لَوُرُودِ الْأَخْبَارِ^[١] فِي الْأَبْوَيْنِ،
وغيرُهُمَا لَا يُساوِيَهُمَا فِي الشَّفَقَةِ.

و(لَا) يُعْتَبَرُ إِذْنُ الْأَبْوَيْنِ (فِي سَفَرٍ لَوَاجِبٍ) مِنْ حَجٍّ، أَوْ عِلْمٍ، أَوْ
جِهَادٍ مُتَعَيَّنٍ، وَنَحْوِهِ.

(وَلَا يَحِلُّ لِلْمُسْلِمِينَ فِرَارٌ مِنْ) كُفَّارٍ (مِثْلِهِمْ، وَلَوْ) كَانَ الْفَارُّ
(وَاحِدًا مِنْ اثْنَيْنِ) كَافِرَيْنِ. قَالَ ابْنُ عَبَّاسٍ: مَنْ فَرَّ مِنْ اثْنَيْنِ، فَقَدْ فَرَّ،
وَمَنْ فَرَّ مِنْ ثَلَاثَةٍ، فَمَا فَرَّ. (أَوْ مَعَ ظَنٍّ تَلَفٍ) أَي: وَلَوْ ظَنَّ الْمُسْلِمُونَ
التَّلَفَ، لَمْ يَجُزْ فِرَارُهُمْ مِنْ مِثْلِهِمْ.

(إِلَّا مُتَحَرِّفِينَ)^(١) لِقِتَالٍ، أَوْ مُتَحَيِّزِينَ إِلَى فِتَّةٍ وَإِنْ بَعُدَتْ (الْفِتَّةُ؛
لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَمَنْ يُؤْلِهِمْ يَوْمَ ذُبُرِهِ إِذَا مُتَحَرِّفًا لِقِتَالٍ أَوْ مُتَحَيِّزًا
إِلَى فِتَّةٍ فَقَدْ بَاءَ بِغَضَبٍ مِنَ اللَّهِ﴾ [الأنفال: ١٦]. وَمَعْنَى
التَّحَرُّفِ لِلْقِتَالِ: التَّحْيِيزُ إِلَى مَوْضِعٍ يَكُونُ فِيهِ الْقِتَالُ أَمَكَنَ، كَانْحِرَافِهِمْ
عَنْ مُقَابَلَةِ شَمْسٍ أَوْ رِيحٍ، أَوْ اسْتِنَادِهِ إِلَى نَحْوِ جَبَلٍ، وَنَحْوِهِ مِمَّا جَرَتْ
بِهِ الْعَادَةُ.

وَمَعْنَى التَّحْيِيزِ إِلَى فِتَّةٍ: أَنْ يَصِيرَ إِلَى فِتَّةٍ مِنَ الْمُسْلِمِينَ؛ لِيَكُونَ

(١) قَوْلُهُ: (إِلَّا مُتَحَرِّفِينَ... إلخ) التَّحَرُّفُ: أَنْ يَنْصَرِفُوا مِنْ ضَيْقٍ إِلَى
سَعَةٍ، أَوْ مِنْ سُفْلٍ إِلَى عُلوٍّ، أَوْ مِنْ مَكَانٍ مُنْكَشِفٍ إِلَى مُسْتَتَرٍّ، وَنَحْوِ
ذَلِكَ. وَالتَّحْيِيزُ: أَنْ يَنْضَمُّوا إِلَى جَمَاعَةٍ يُقَاتِلُونَ مَعَهُمْ.

مَعَهُمْ، فَيَتَقَوَّى بِهِمْ. قَالَ الْقَاضِي: لَوْ كَانَتِ الْفِئَةُ بِخُرَاسَانَ وَالزَّحْفُ بِالْحِجَازِ، جَازَ التَّحَيُّزُ إِلَيْهَا؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عُمَرَ مَرْفُوعًا: «إِنِّي فِئَةٌ لَكُمْ». وَكَانُوا بِمَكَانٍ بَعِيدٍ مِنْهُ. وَقَالَ عُمَرُ: أَنَا فِئَةٌ لِكُلِّ مُسْلِمٍ. وَكَانَ بِالْمَدِينَةِ وَجُيُوشُهُ بِمِصْرَ وَالشَّامِ وَالْعِرَاقِ وَخُرَاسَانَ. رَوَاهُمَا سَعِيدٌ^[١].

(وإن زادوا) أي: الكفار، على مثلي المسلمين: (فلهم الفرار^(١))؛ للخبر. (وهو) أي: الفرار إذا زاد الكفار على مثلي المسلمين^(٢) (مع ظن تلف: أولى) من ثبات؛ حفظًا للنفس. (وسنّ

(١) قوله: (فلهم الفرار) ظاهره: أن لهم الفرار مع أدنى زيادة. (ش إقناع)^[٢].

(٢) قال في «الاختيارات»^[٣]: وقاتل الدّفع: مثل أن يكون العدو كثيرًا لا طاقة للمسلمين به، لكنّ يخاف إن انصرفوا عن عدوّهم عطف العدو على من يخلّفون من المسلمين، فهذا قد صرّح أصحابنا بأنّه يجب أن يبدّلوا مَهْجَهُمْ وَمُهْجَ مَنْ يُخَافُ عَلَيْهِمْ فِي الدّفع حتى يُسَلِّمُوا. ونظيرها: أن يهجم العدو على بلاد المسلمين، ويكون المقاتلة أقلّ من النّصف، فإن انصرفوا استولوا على الحريم، فهذا وأمثاله قتال دفع، لا قتال طلب، لا يجوز الانصراف فيه بحال. ووقعة أُحُدٍ من هذا الباب.

[١] أخرجهما سعيد بن منصور (٢٥٣٩، ٢٥٤٠).

[٢] «كشف القناع» (٤٣/٧).

[٣] «الاختيارات» ص (٣١١).

النَّثَابُ مَعَ عَدَمِ ظَنِّ التَّلَفِ)؛ لِلنَّكَايَةِ. وَلَمْ يَجِبْ؛ لِأَنَّهُمْ لَا يَأْمُنُونَ الْعَطَبَ.

(وَالْقِتَالُ مَعَ ظَنِّهِ) أَي: التَّلَفِ (فِيهِمَا) أَي: الْفِرَارِ، وَالنَّثَابِ: (أَوَّلَى مِنَ الْفِرَارِ وَالْأَسْرِ) لِيَتَأَلَّوْا دَرَجَةَ الشَّهَادَةِ الْمُقْبِلِينَ عَلَى الْقِتَالِ، وَلِجَوَازِ أَنْ يَغْلِبُوا. قَالَ تَعَالَى: ﴿كَمْ مِّنْ فِئَةٍ قَلِيلَةٍ غَلَبَتْ فِئَةً كَثِيرَةً﴾ بِإِذْنِ اللَّهِ ﴿[البقرة: ٢٤٩].

وَإِنْ حَصَرَ عَدُوٌّ بَلَدَ مُسْلِمِينَ: فَلَهُمُ التَّحَصُّنُ مِنْهُمْ، وَلَوْ كَانُوا أَكْثَرَ مِنْ نِصْفِهِمْ؛ لِيَلْحَقَهُمْ مَدَدٌ أَوْ قُوَّةٌ. وَلَيْسَ تَوَلَّيْنَا وَلَا فِرَارًا. وَإِنْ لَقَوْهُمْ خَارِجَ الْحِصْنِ: فَلَهُمُ التَّحَيُّزُ إِلَيْهِ.

وَذَهَابُ الدَّوَابِّ فِي الْعَزْوِ لَيْسَ عُذْرًا فِي الْفِرَارِ؛ لِإِمْكَانِ الْقِتَالِ عَلَى الْأَرَجْلِ.

وَإِنْ تَحَيَّرُوا إِلَى جَبَلٍ لِّيَقَاتِلُوا فِيهِ: فَلَا بَأْسَ. وَإِنْ ذَهَبَ سِلَاحُهُمْ، فَتَحَيَّرُوا إِلَى مَكَانٍ يُمَكِّنُهُمْ قِتَالُ فِيهِ بِحِجَارَةٍ، وَتَسْتُرُ بِنَحْوِ شَجَرٍ، أَوْ لَهُمْ فِي التَّحَيُّزِ إِلَيْهِ فَائِدَةٌ: جَازَ.

(وَإِنْ وَقَعَ فِي مَرْكَبِهِمْ) أَي: الْمُسْلِمِينَ (نَارٌ) فَاشْتَعَلَتْ فِيهِ: (فَعَلُوا مَا يَرَوْنَ) أَي: يَظُنُّونَ (السَّلَامَةَ فِيهِ، مِنْ مُّقَامٍ) فِي الْمَرْكَبِ، (وَوُقُوعٍ فِي الْمَاءِ)؛ لِأَنَّ حِفْظَ الرُّوحِ وَاجِبٌ، وَغَلَبَةُ الظَّنِّ كَالْيَقِينِ فِي أَكْثَرِ الْأَحْكَامِ.

(فَإِنْ شَكُّوا) فيما فيه السَّلَامَةُ، (أَوْ تَيَقَّنُوا التَّلَفَ فِيهِمَا) أي: المُقَامِ، والوُقُوعِ في الماءِ ظَنًّا مُتَسَاوِيًّا (أَوْ ظَنُّوا السَّلَامَةَ فِيهِمَا) أي: المُقَامِ، والوُقُوعِ في الماءِ (ظَنًّا مُتَسَاوِيًّا: خَيْرُوا) بينهما؛ لَعَدَمِ المُرَجِّحِ.

(فَصْلٌ)

(يَجُوزُ: تَبَيَّتُ كُفَّارٍ)، أَي: كَبَسُهُمْ لَيْلًا، وَقَتْلُهُمْ وَهُمْ غَارُونَ (ولو قُتِلَ - بلا قَصْدٍ - مَنْ يَحْرُمُ قَتْلُهُ)، كَصَبِيٍّ، وامرأة؛ لِحَدِيثِ الصَّعْبِ بْنِ جَثَّامَةَ اللَّيْثِيِّ، قَالَ: سَمِعْتُ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ يُسْأَلُ عَنِ الدِّيَارِ مِنْ دِيَارِ الْمُشْرِكِينَ، يُيْتُونَ، فَيُصِيبُونَ مِنْ نِسَائِهِمْ وَذَرَارِيهِمْ؟ فَقَالَ: «هُمْ مِنْهُمْ». متفق عليه^[١].

قال أحمد: أَمَّا أَنْ يَتَعَمَّدَ قَتْلُهُمْ فَلَا.

(و) يَجُوزُ: (رَمِيَهُمْ) أَي: الْكُفَّارِ (بِمَنْجَنِيْقٍ) نَصًّا؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ نَصَّبَ الْمَنْجَنِيْقَ عَلَى الطَّائِفِ. رواه الترمذي^[٢] مُرْسَلًا. وَنَصَبَهُ عَمْرُو بْنُ الْعَاصِ عَلَى الْإِسْكَندَرِيَّةِ.

وظاهرُ كلامِ أحمد: جَوَازُهُ مَعَ الْحَاجَةِ، وَعَدَمِهَا.

(و) يَجُوزُ: رَمِيَهُمْ بِ(نَارٍ).

(و) يَجُوزُ: (قَطْعُ سَابِلَةٍ) أَي: طَرِيقٍ، (و) قَطْعُ (مَاءٍ) عَنْهُمْ، (وَفَتْحُهُ لِيُغْرِقَهُمْ).

(و) يَجُوزُ: (هَدْمُ عَامِرِهِمْ) وَإِنْ تَضَمَّنَ إِتْلَافَ نَحْوِ نِسَاءٍ وَصِبْيَانٍ؛ لِأَنَّهُ فِي مَعْنَى التَّبْيِيتِ.

[١] أخرجه البخاري (٣٠١٢)، ومسلم (١٧٤٥/٢٦).

[٢] أخرجه الترمذي عقب (٢٧٦٢).

(و) يجوزُ: (أَخَذُ شُهْدٍ^(١))، بِحَيْثُ لَا يُتْرَكُ لِلنَّحْلِ مِنْهُ (شَيْءٌ)؛
لأنَّهُ مِنَ الطَّعَامِ الْمَبَاحِ، وَهَلَاكُ النَّحْلِ بِأَخْذِ جَمِيعِهِ يَحْصُلُ ضِمْنًا لَا
قَضْدًا.

(ولا) يجوزُ: (حَرْقُهُ) أي: النَّحْلُ، (أَوْ تَغْرِيقُهُ)؛ لِقَوْلِ الصَّدِيقِ
لِيزِيدَ بْنِ أَبِي سُفْيَانَ حِينَ بَعَثَهُ أَمِيرًا عَلَى الْقِتَالِ بِالشَّامِ: وَلَا تَحْرِقَنَّ
نَحْلًا، وَلَا تُغْرِقَنَّه.

(أَوْ عَقَرُ دَابَّةٍ^(٢)) وَلَوْ لِعَيْرٍ قِتَالٍ، كَبَقَرٍ وَغَنَمٍ، فَلَا يَجُوزُ (إِلَّا
لِحَاجَةٍ أَكْلٍ). خِفْنَا أَخَذَهُمْ لَهَا أَوْ لَا؛ لِقَوْلِ الصَّدِيقِ لِيزِيدَ بْنِ أَبِي
سُفْيَانَ: وَلَا تَعْقِرَنَّ شَجَرًا مُثْمِرًا، وَلَا دَابَّةً عَجْمَاءَ، وَلَا شَاةً إِلَّا لِمَأْكَلَةٍ.
فَإِنْ كَانَ الْحَيَوَانُ لَا يُرَادُّ إِلَّا لِأَكْلِ، كَدَجَاجٍ، وَحَمَامٍ، وَضَبُودٍ:
فَحُكْمُهُ كَالطَّعَامِ.

(ولا) يجوزُ: (إِتْلَافُ شَجَرٍ وَرَزَعٍ يَضُرُّ) إِتْلَافُهُ (بِنَا)؛ لِأَنَّهُ إِضْرَارٌ
بِالْمُسْلِمِينَ. فَإِنْ لَمْ يَضُرَّ بِنَا، أَوْ لَمْ نَقْدِرْ عَلَيْهِمْ إِلَّا بِهِ، كَقَرِيبٍ مِنْ

(١) قوله: (شُهِدَ) هو بضمِّ الشَّينِ، وَفَتْحِهَا، وَهُوَ الْعَسَلُ. (م خ).

(٢) قوله: (وَعَقَرُ دَابَّةٍ) يَعْنِي: فِي غَيْرِ حَالِ الْقِتَالِ، وَأَمَّا فِي حَالِ الْقِتَالِ،
فَيَجُوزُ بِلَا خِلَافٍ؛ لِأَنَّ الْحَاجَةَ تَدْعُو إِلَى ذَلِكَ؛ إِذْ قَتَلَ بِهِائِهِمْ مِمَّا
يُتَوَصَّلُ بِهِ إِلَى قَتْلِهِمْ وَهَزِيمَتِهِمْ، وَهُوَ الْمَطْلُوبُ. قَالَ فِي «الْمَبْدَع».
(ش)^[١].

حُصُونِهِمْ يَمْنَعُ قِتَالَهُمْ، أَوْ يَسْتَتِرُونَ بِهِ، أَوْ يُحْتَاجُ إِلَى قَطْعِهِ لِتَوْسِعَةِ طَرِيقٍ، أَوْ كَانُوا يَفْعَلُونَهُ بِنَا: جَازَ قَطْعُهُ.

(وَلَا) يَجُوزُ: (قَتْلُ صَبِيٍّ، وَ) لَا (أُنْثَى، وَ) لَا (خُنْثَى، وَ) لَا (رَاهِبٍ^(١)، وَ) لَا (شَيْخٍ فَانٍ، وَ) لَا (زَمِنٍ، وَ) لَا (أَعْمَى، لَا رَأْيَ لَهُمْ^(٢))، وَلَمْ يَقَاتِلُوا، أَوْ يُحَرِّضُوا) عَلَى قِتَالٍ؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عُمرَ مَرْفُوعًا: نَهَى عَنْ قَتْلِ النِّسَاءِ وَالصَّبِيَّانِ. متفق عليه^[١]، وَعَنْ ابْنِ عَبَّاسٍ فِي قَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَلَا تَعْتَدُوا﴾ [البقرة: ١٩٠]: يَقُولُ: لَا تَقْتُلُوا النِّسَاءَ، وَالصَّبِيَّانَ، وَالشَّيْخَ الْكَبِيرَ.

وَأَوْصَى الصَّدِيقُ يَزِيدُ حِينَ بَعَثَهُ إِلَى الشَّامِ، فَقَالَ: لَا تَقْتُلْ صَبِيًّا، وَلَا امْرَأَةً، وَلَا هَرِمًا. وَعَنْ عُمرَ: أَنَّهُ وَصَّى سَلَمَةَ بْنَ قَيْسٍ بِنَحْوِهِ.

(١) قَوْلُهُ: (رَاهِبٍ) هُوَ اسْمُ فَاعِلٍ مِنَ «رَهَبَ»: إِذَا خَافَ. وَهُوَ مُخْتَصَّصٌ بِالنَّصَارَى، كَانُوا يَتَرَهَّبُونَ بِالتَّخَلِّي مِنَ أَشْغَالِ الدُّنْيَا، وَتَرَكِ مَلَاذِهَا، وَالزُّهْدِ فِيهَا، وَالْعُزْلَةِ عَنْ أَهْلِهَا، وَتَحَمُّلِ مَشَاقِّهَا. (مُطْلَع)^[٢].

(٢) قَوْلُهُ: (لَا رَأْيَ لَهُمْ) هَذَا قَيْدٌ فِي جَمِيعِ مَنْ ذَكَرَ، وَإِنْ أَوْهَمَ الشَّرْحُ اخْتِصَاصَ ذَلِكَ بِالشَّيْخِ الْفَانِي وَالزَّمِنِ، وَالْأَعْمَى. قَالَ فِي «التَّنْقِيحِ»: وَيَحْرُمُ قَتْلُ صَبِيٍّ، وَأُنْثَى، وَخُنْثَى، وَنَحْوِهِمْ، لَا رَأْيَ لَهُمْ، إِلَّا أَنْ يُقَاتِلُوا، أَوْ يُحَرِّضُوا عَلَيْهِ. (يُوسُفَ).

[١] أخرجه البخاري (٣٠١٥)، ومسلم (١٧٤٤/٢٥).

[٢] «المطلع» ص (١٥٠).

رَوَاهُمَا سَعِيدٌ. وَقَالَ الصَّدِيقُ: وَسَتَمُرُّونَ عَلَى أَقْوَامٍ فِي مَوَاضِعَ لَهُمْ،
 احْتَبَسُوا أَنْفُسَهُمْ فِيهَا، فَدَعَوْهُمْ حَتَّى يُمِيتَهُمُ اللَّهُ عَلَى ضَلَالَتِهِمْ.
 وَعُمُومُ قَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿اقتُلُوا الْمُشْرِكِينَ﴾ [التوبة: ٥]، وَقَوْلِهِ عَلَيْهِ
 السَّلَامُ: «اقتُلُوا شُيُوخَ الْمُشْرِكِينَ»^[١]: مَخْصُوصٌ بِمَا تَقَدَّمَ.

وَالزَّمَنُ وَالْأَعْمَى لَيْسَا مِنْ أَهْلِ الْقِتَالِ، فَهُمَا كَالْمَرَأَةِ.
 فَإِنْ كَانَ لِأَحَدٍ مِنْهُمْ رَأْيٌ فِي الْقِتَالِ: جَازَ قَتْلُهُ؛ لِأَنَّ دُرَيْدَ بْنَ
 الصَّمَّةِ قُتِلَ يَوْمَ حُنَيْنٍ، وَهُوَ شَيْخٌ فَانٍ، وَكَانُوا قَدْ خَرَجُوا بِهِ مَعَهُمْ
 لِيَسْتَعِينُوا بِرَأْيِهِ، فَلَمْ يُنَكِرْ عَلَيْهِ السَّلَامُ قَتْلَهُ. وَلِأَنَّ الرَّأْيَ مِنْ أَعْظَمِ
 الْمَعُونَةِ فِي الْحَرْبِ، وَرُبَّمَا كَانَ أَبْلَغَ مِنَ الْقِتَالِ.
 وَكَذَا: إِنْ قَاتَلَ أَحَدٌ مِنْهُمْ، أَوْ حَرَّضَ عَلَيْهِ؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ: أَنَّ
 النَّبِيَّ ﷺ مَرَّ عَلَى امْرَأَةٍ مَقْتُولَةٍ يَوْمَ الْحَنْدَقِ، فَقَالَ: «مَنْ قَتَلَ هَذِهِ؟»
 فَقَالَ رَجُلٌ: أَنَا، نَازَعَنِي قَائِمٌ سَيْفِي. فَسَكَتَ^[٢].

(وَإِنْ تُتْرَسَ) بِالْبِنَاءِ لِلْمَجْهُولِ، أَي: تَتَرَسَّ الْمُقَاتِلُونَ (بِهِمْ) أَي:
 الصَّبِيِّ، وَالْخُنْثَى، وَالْمَرَأَةَ، وَنَحْوِهِمْ مِمَّنْ لَا يُقْتَلُ: (رُمُوا) أَي: جَازَ
 رَمِيَهُمْ (بِقَصْدِ الْمُقَاتِلَةِ)؛ لِئَلَّا يُفْضِيَ تَرْكُهُ إِلَى تَعْطِيلِ الْجِهَادِ. وَسَوَاءٌ

[١] أخرجه أحمد (٣٢١/٣٣) (٢٠١٤٥)، وأبو داود (٢٦٧٠)، والترمذي (١٥٨٣)
 من حديث سمرة بن جندب. وضعفه الألباني في «ضعيف أبي داود» (٤٥٩).

[٢] أخرجه أحمد (١٦١/٤) (٢٣١٦).

كَانَتْ الْحَرْبُ مُلْتَحِمَةً أَوْ لَا، كَالْتَّيْسِ وَالرَّمِي بِالْمَنْجَنِيْقِ.

(و) إِنْ تَتَرَسَّوْا (بِمُسْلِمٍ: لَا) يَجُوزُ رَمِيْهُ؛ لِأَنَّهُ يُؤَوَّلُ إِلَى قَتْلِهِ مَعَ إِمْكَانِ الْقُدْرَةِ عَلَيْهِمْ بَغَيْرِهِ، (إِلَّا إِنْ خِيفَ عَلَيْنَا) بَتَرَكِ رَمِيْهِمْ: فَيُرْمَوْنَ. نَصًّا؛ لِلضَّرُورَةِ. (وَيُقْصَدُ الْكُفَّارُ) بِالرَّمِي دُونَ الْمُسْلِمِ.

فَإِنْ لَمْ يُقْدَرْ عَلَيْهِمْ إِلَّا بِالرَّمِي، وَلَمْ يُخَفَ عَلَيْنَا: لَمْ يَجْزْ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَلَوْلَا رِجَالُ مُّؤْمِنُونَ وَنِسَاءُ مُّؤْمِنَاتٌ﴾ .. الْآيَةُ [الْفَتْح: ٢٥]. وَيُقْتَلُ مَرِيضٌ - غَيْرُ مَأْيُوسٍ مِنْهُ - لَوْ كَانَ صَحِيحًا لِقَاتِلٍ، كَعَبْدٍ، وَفَلَّاحٍ. وَفِي «الْمَغْنِي» وَ«الشرح»: لَا يُقْتَلَانِ.

(وَيَجِبُ إِتْلَافُ كُتُبِهِمُ الْمُبَدَّلَةِ)؛ دَفْعًا لَضَرَرِهَا. وَقِيَاسُهُ: كُتُبُ

نَحْوِ رَفْضٍ وَاعْتِرَالٍ.

(وَكُرْهَ نَقْلُ رَأْسٍ) كَافِرٍ مِنْ بَلَدٍ إِلَى بَلَدٍ بِلَا مَصْلَحَةٍ؛ لَمَا رَوَى عُقْبَةُ بْنُ عَامِرٍ: أَنَّهُ قَدِمَ عَلَى أَبِي بَكْرٍ الصِّدِّيقِ بِرَأْسِ بَنَانِ الْبَطْرِيقِ. فَأَنْكَرَ ذَلِكَ!. فَقَالَ: يَا خَلِيفَةَ رَسُولِ اللَّهِ، فَإِنَّهُمْ يَفْعَلُونَ ذَلِكَ بِنَا. قَالَ: فَأَذْنُ بِفَارِسَ وَالرُّومِ^(١): لَا يُحْمَلُ إِلَيَّ رَأْسٌ، فَإِنَّمَا يَكْفِي الْكِتَابُ وَالْحَبْرُ.

(و) كُرْهَ (رَمِيْهِ) أَي: الرَّأْسِ (بِمَنْجَنِيْقٍ بِلَا مَصْلَحَةٍ)؛ لِأَنَّهُ تَمَثِيلٌ. قَالَ أَحْمَدُ: وَلَا يَنْبَغِي أَنْ يُعْذَّبُوهُ.

(١) قوله: (فَأَذْنُ بِفَارِسَ ... إلخ) أي: ابْعَثْ مُنَادِيًا يَنَادِي بِفَارِسَ وَالرُّومِ ... إلخ.

فَإِنْ كَانَ فِيهِ مَصْلَحَةٌ، كَزِيَادَةِ فِي الْجِهَادِ، أَوْ نَكَالٍ لَهُمْ، أَوْ زَجْرٍ
عَنِ الْعُدْوَانِ: جَازَ؛ لِأَنَّهُ مِنْ إِقَامَةِ الْحُدُودِ وَالْجِهَادِ الْمَشْرُوعِ. قَالَهُ
الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ.

(وَحَرَّمَ أَخْذُ مَالٍ مِنْهُمْ) أَي: الْكُفَّارِ، (لِنَدْفَعَهُ) أَي: الرَّأْسَ
(إِلَيْهِمْ)؛ لِأَنَّهُ مُعَاوَضَةٌ عَمَّا لَيْسَ بِمَالٍ، كَبَيْعِ الْكَلْبِ.

(وَمَنْ أَسَرَ) مِنْهُمْ (أَسِيرًا، وَقَدَّرَ أَنْ يَأْتِيَ بِهِ) أَي: الْأَسِيرَ (الْإِمَامَ،
وَلَوْ) بِإِكْرَاهِهِ عَلَى الْمَجِيءِ لِلْإِمَامِ (بِضَرْبٍ، أَوْ غَيْرِهِ) كَسَحْبِهِ،
(وَلَيْسَ) الْأَسِيرُ (بِمَرِيضٍ: حَرَّمَ قَتْلُهُ) أَي: الْأَسِيرَ (قَبْلَهُ) أَي: الْإِثْنَيْنِ
بِهِ لِلْإِمَامِ، فَيَرَى بِهِ رَأْيَهُ؛ لِأَنَّهُ افْتِنَاتٌ عَلَى الْإِمَامِ.

فَإِنْ لَمْ يَقْدِرْ عَلَى الْإِثْنَيْنِ بِهِ، لَا بِضَرْبٍ وَلَا غَيْرِهِ، أَوْ كَانَ مَرِيضًا أَوْ
جَرِيحًا لَا يُمَكِّنُهُ الْمَشْيُ مَعَهُ: فَلَهُ قَتْلُهُ؛ لِأَنَّ تَرْكَهُ حَيًّا ضَرَرٌ عَلَى
الْمُسْلِمِينَ، وَتَقْوِيَةٌ لِلْكُفَّارِ.

(و) كَذَا: يَحْرُمُ قَتْلُ (أَسِيرٍ غَيْرِهِ) إِلَّا أَنْ يَصِيرَ إِلَى حَالٍ يَجُوزُ فِيهَا
قَتْلُ أَسِيرٍ نَفْسِهِ، فَيَجُوزُ؛ لِمَا تَقَدَّمَ.

(وَلَا شَيْءَ) أَي: غُرْمَ (عَلَيْهِ) أَي: قَاتِلِ الْأَسِيرِ، مَعَ تَحْرِيمِ قَتْلِهِ؛
لِأَنَّ عَبْدَ الرَّحْمَنِ بْنَ عَوْفٍ أَسَرَ أُمَيَّةَ بْنَ خَلْفٍ وَابْنَهُ عَلِيًّا يَوْمَ بَدْرٍ،
فَرَأَهُمَا بِلَالٍ، فَاسْتَصْرَحَ الْأَنْصَارَ عَلَيْهِمَا حَتَّى قَتَلُوهُمَا، وَلَمْ يَغْرَمُوا

شَيْئًا^[١]. وَلَآئِنَّهُ أَتْلَفَ مَا لَيْسَ بِمَالٍ. وَسَوَاءٌ قَتَلَهُ قَبْلَ أَنْ يَأْتِيَ بِهِ الْإِمَامُ أَوْ بَعْدَهُ.

(إِلَّا أَنْ يَكُونَ) الْأَسِيرُ (مَمْلُوكًا): فَعَلَيْهِ قِيمَتُهُ لِلْمَغْنَمِ.

(وَيُخَيَّرُ إِمَامٌ فِي أَسِيرٍ حُرٍّ مُقَاتِلٍ: بَيْنَ قَتْلِ)؛ لَعُمُومِ قَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿اقْتُلُوا الْمُشْرِكِينَ﴾ [التوبة: ٥]. وَقَتَلَ عَلَيْهِ السَّلَامُ رِجَالَ بَنِي قُرَيْظَةَ، وَهُمْ بَيْنَ السِّتِّ مِئَةٍ وَالسَّبْعِ مِئَةٍ^[٢].

(و) بَيْنَ (رِقٍّ)؛ لِأَنَّهُ يَجُوزُ إِقْرَارُهُمْ عَلَى كُفْرِهِمْ بِالْجِزْيَةِ^(١)، فَبِالرِّقِّ أَوْلَى؛ لِأَنَّهُ أَبْلَغُ فِي صَغَارِهِمْ.

(و) بَيْنَ (مَنْ) عَلَيْهِمْ. (و) بَيْنَ (فِدَاءٍ بِمُسْلِمٍ، وَ) فِدَاءٍ (بِمَالٍ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَأَمَّا مَنْ بَعْدَ وَإِنَّمَا فِدَاءٌ﴾ [مُحَمَّد: ٤]، وَلَآئِنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ مَنْ عَلَى ثُمَامَةَ بْنِ أُتَالٍ^(٢)^[٣]، وَعَلَى أَبِي عَمْرَةَ الشَّاعِرِ^[٤]، وَعَلَى

(١) مَفْهُومُ قَوْلِهِ: (لَآئِنَّهُ يَجُوزُ إِقْرَارُهُمْ عَلَى كُفْرِهِمْ بِالْجِزْيَةِ): أَنَّ مَنْ لَا يَجُوزُ

إِقْرَارُهُ عَلَى كُفْرِهِ بِالْجِزْيَةِ لَا يُسْتَرْقُّ! وَكَلَامُ الْمَاتِنِ آخِرُ الصَّفْحَةِ يُخَالِفُهُ.

(٢) قَوْلُهُ: (بْنُ أُتَالٍ) بَضْمُ الْهَمْزَةِ، وَتَخْفِيفُ الثَّاءِ الْمَثَلَّثَةِ - وَهُوَ مَصْرُوفٌ

بِلا خِلَافٍ - ابْنُ الثُّعْمَانِ بْنِ مَسْلَمَةَ بْنِ عُبَيْدِ بْنِ ثَعْلَبَةَ الْحَنْفِيُّ الْيَمَامِيُّ،

سَيِّدُ أَهْلِ الْيَمَامَةِ، أَسْرَهُ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ، ثُمَّ أَطْلَقَهُ، فَأَسْلَمَ وَحَسَنَ

[١] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٢٣٠١) مِنْ حَدِيثِ عَبْدِ الرَّحْمَنِ بْنِ عَوْفٍ.

[٢] ذَكَرَهُ ابْنُ إِسْحَاقَ - كَمَا فِي سِيرَةِ ابْنِ هِشَامٍ (٢٤١/٢) - بِدُونِ إِسْنَادٍ. وَعِنْدَ أَحْمَدَ

(٩٠/٢٣) (١٤٧٧٣) مِنْ حَدِيثِ جَابِرٍ، وَفِيهِ: وَكَانُوا أَرْبَعِ مِائَةٍ.

[٣] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٤٦٢)، وَمُسْلِمٌ (٥٩/١٧٦٤) مِنْ حَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ.

[٤] أَخْرَجَهُ الْبَيْهَقِيُّ (٦٥/٩). وَضَعْفُهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الْإِرْوَاءِ» (١/١٢١٦).

أبي العاصِ بنِ الرِّبيعِ^[١]، وفَدَى رَجُلَيْنِ مِنْ أَصْحَابِهِ بِرَجُلٍ مِنَ
المُشْرِكِينَ مِنْ بَنِي عَقِيلٍ. رواه أحمد، والترمذي^[٢] وصحَّحه. وفَدَى
أَهْلَ بَدْرِ بِمَالٍ^[٣].

(وَيَجِبُ) عَلَى الْإِمَامِ: (اخْتِيَارُ الْأَصْلَحِ) لِلْمُسْلِمِينَ مِنْ هَذِهِ. فَهُوَ
تَخْيِيرُ مَصْلَحَةٍ وَاجْتِهَادٍ، لَا شَهْوَةٍ. فَلَا يَجُوزُ عُذُولُ عَمَّا رَأَاهُ مَصْلَحَةً؛
لأنَّه يَتَصَرَّفُ لِلْمُسْلِمِينَ عَلَى سَبِيلِ النَّظَرِ لَهُمْ.

(فَإِنْ تَرَدَّدَ نَظَرُهُ) أَي: الْإِمَامُ فِي هَذِهِ الْخِصَالِ: (فَقَتْلُ) الْأَسْرَى
(أَوَّلَى)؛ لِكِفَايَةِ شَرِّهِمْ. وَحَيْثُ رَأَاهُ: فَيَضْرِبُ الْعُنُقَ بِالسَّيْفِ؛ لِقَوْلِهِ
تَعَالَى: ﴿فَضْرَبَ الرِّقَابَ﴾ [محمد: ٤]، وَقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ: «وَلَا تُعَذِّبُوا،
وَلَا تُمَثِّلُوا»^[٤].

إِسْلَامُهُ، وَلَمْ يَرْتَدَّ مَعَ مَنْ ارْتَدَّ مِنْ أَهْلِ الْإِمَامَةِ، وَلَا خَرَجَ عَنْ طَاعَةِ قُطْ
رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ.

[١] أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (٣٨١/٤٣) (٢٦٣٦٢)، وَأَبُو دَاوُدَ (٢٦٩٢) مِنْ حَدِيثِ عَائِشَةَ.
وَحَسَنَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الْإِرْوَاءِ» (٢/١٢١٦).

[٢] أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (٦١/٣٣) (١٩٨٢٧)، وَالتِّرْمِذِيُّ (١٥٦٨) مِنْ حَدِيثِ عِمْرَانَ بْنِ
حَصِينٍ. وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الْإِرْوَاءِ» (١٢١٧).

[٣] أَخْرَجَهُ أَبُو دَاوُدَ (٢٦٩٠) مِنْ حَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ. وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الْإِرْوَاءِ»
(١٢١٨).

[٤] أَخْرَجَهُ مُسْلِمٌ (١٧٣١) مِنْ حَدِيثِ بَرِيدَةَ، وَلَيْسَ فِيهِ: «وَلَا تُعَذِّبُوا». بَلْ فِيهِ: «وَلَا
تُعَذِّبُوا».

(وَمَنْ فِيهِ نَفْعٌ) مِنَ الْأَسْرَى، (وَلَا) يَحِلُّ أَنْ يُقْتَلَ، كَأَعْمَى
 وَامْرَأَةٍ^(١) وَصَبِيٍّ وَمَجْنُونٍ، وَنَحْوِهِمْ) كَخُنْثَى: (رَقِيقٌ بِسَبْيِ^(٢))؛
 لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ كَانَ يَسْتَرِقُ النِّسَاءَ وَالصَّبِيَّانَ إِذَا سَبَاهُمْ^[١].
 (وَعَلَى قَاتِلِهِمْ) أَي: الْأَعْمَى وَالْمَرْأَةَ وَالصَّبِيَّ وَالْمَجْنُونِ وَنَحْوِهِمْ:
 (غُرْمُ الثَّمَنِ) أَي: قِيمَةُ الْمَقْتُولِ مِنْهُمْ (غَنِيمَةً)؛ لِأَنَّهُ مَالٌ تَعَلَّقَ بِهِ حَقُّ
 الْغَانِمِينَ، أَشْبَهَ إِتْلَافَ غُرُوضِ الْغَنِيمَةِ.

(و) عَلَى قَاتِلِهِ: (الْعُقُوبَةُ) أَي: التَّعْزِيرُ؛ لِفِعْلِهِ مَا لَا يَجُوزُ.
 (وَالْقِنْ) يُؤْخَذُ مِنْ كُفَّارٍ بِقِتَالٍ: (غَنِيمَةً)؛ لِأَنَّهُ مَالٌ اسْتُوِلِيَ عَلَيْهِ
 مِنْهُمْ، أَشْبَهَ الْبَهِيمَةَ. (وَيُقْتَلُ) الْقِنْ (لِمَصْلَحَةِ) يَرَاهَا الْإِمَامُ، كَالْمُرْتَدِّ.

(١) قَوْلُهُ: (وَامْرَأَةٍ) أَي: غَيْرِ مُزَوَّجَةٍ، كَمَا يَأْتِي فِي قَوْلِهِ: «وَلَمْ يَسْتَرْقِ
 زَوْجَةً».

(٢) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»: وَأَمَّا مَنْ يَحْرُمُ قَتْلُهُمْ، كَالشَّيْخِ الْفَانِي،
 وَالرَّاهِبِ، وَالزَّيْمَنِ، وَالْأَعْمَى، فَقَالَ الْمُصَنِّفُ فِي «الْمُغْنَى»،
 وَ«الْكَافِي»، وَالشَّارِحُ: لَا يَجُوزُ سَبْيُهُمْ.
 وَأَمَّا الْمَجْدُ، فَجَعَلَ مَنْ فِيهِ نَفْعٌ مِنْ هَؤُلَاءِ، حُكْمُهُمْ حُكْمُ النِّسَاءِ
 وَالصَّبِيَّانِ.

قَالَ الرَّزُّكَانِيُّ: وَهُوَ أَعْدَلُ الْأَقْوَالِ. قُلْتُ: وَهُوَ الصَّوَابُ. (خَطُهُ)^[٢].

[١] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٢٣٠٧، ٢٣٠٨)، وَمُسْلِمٌ (١٧٣٠) مِنْ حَدِيثِ ابْنِ عَمْرِو.

[٢] «الْإِنْصَافُ» (٩٠/١٠)، وَالتَّعْلِيقُ مِنْ زِيَادَاتِ (ب).

(وَيَجُوزُ اسْتِرْقَاقُ مَنْ لَا تُقْبَلُ مِنْهُ جِزْيَةٌ^(١)) نَصًّا؛ لِأَنَّهُ كَافِرٌ أَصْلِيٌّ، أَشْبَهَ مَنْ تُقْبَلُ مِنْهُ الْجِزْيَةُ.

(أو) أي: ويجوزُ اسْتِرْقَاقُ مَنْ (عَلَيْهِ وَلَاؤُا لِمُسْلِمٍ)، كغَيْرِهِ.
 (وَلَا يُنْطَلُ اسْتِرْقَاقُ حَقًّا لِمُسْلِمٍ)، أو ذِمِّيٍّ، كَقَوْدٍ لَهُ أَوْ عَلَيْهِ.
 وفي «الْبُلْغَةِ»: يُتَّبَعُ بِهِ، أي: الدِّينِ، بَعْدَ عِتْقِهِ، إِلَّا أَنْ يَغْنَمَ، أي: مَالُهُ بَعْدَ اسْتِرْقَاقِهِ، فَيَقْضِي مِنْهُ دَيْنَهُ، فَيَكُونُ رِقَّةً كَمَوْتِهِ.
 وَإِنْ أُسِرَ وَأُخِذَ مَالُهُ مَعًا: فَالْكُلُّ لِلْغَانِمِينَ، وَالْدِّينُ بَاقٍ فِي ذِمَّتِهِ.
 (وَيَتَعَيَّنُ رِقٌّ بِإِسْلَامِ) الْأَسِيرِ، فَإِذَا أَسْلَمَ: صَارَ رَقِيقًا، وَزَالَ التَّخْيِيرُ (عِنْدَ الْأَكْثَرِ) مِنَ الْأَصْحَابِ. جَزَمَ بِهِ فِي «الْوَجِيزِ»، وَ«الْهَدَايَةِ»، وَ«الْمُذْهَبِ»، وَ«مُسْبُوكِ الذَّهَبِ»، وَ«الْخُلَاصَةِ»، وَ«تَجْرِيدِ الْعِنَايَةِ». وَقَدَّمَهُ فِي «الْمَحَرَّرِ»، وَ«الشَّرْحِ»، وَ«الرَّعَايَتَيْنِ»، وَ«الْحَاوِيَيْنِ»، وَ«الزَّرْكَشِيِّ»، وَقَالَ: عَلَيْهِ الْأَصْحَابُ.

(وَعَنْهُ) أي: وَرَوَى عَنِ الْإِمَامِ أَحْمَدَ: (يُخَيَّرُ) الْإِمَامُ فِيهِ (بَيْنَ رِقٍّ وَمَنْ) عَلَيْهِ، (وَفِدَائٍ). صَحَّحَهُ الْمَوْفَّقُ، وَالشَّارِحُ، وَصَاحِبُ «الْبُلْغَةِ». وَجَزَمَ بِهِ فِي «الْكَافِي». وَقَدَّمَهُ فِي «الْفُرُوعِ». قَالَ (الْمُنْقَحُ)

(١) قوله: (مَنْ لَا تُقْبَلُ مِنْهُ جِزْيَةٌ) كَنَصَارَى الْعَرَبِ، وَيَهُودِهِمْ، وَمَجُوسِهِمْ، مِنْ بَنِي تَغْلِبَ وَغَيْرِهِمْ، كَمَا يَأْتِي، أَوْ كَعَبْدَةِ الْأَوْثَانِ.

في «التنقيح»: (وهو المذهب) وكذا في «الإنصاف»^(١): وهذا المذهب، على ما اصطَلَحْنَاهُ في الخُطْبَةِ.

(ف) عَلَى المَذْهَبِ: (يَجُوزُ) لِلْإِمَامِ أَخْذُ (الْفِدَاءِ) مِنْهُ؛ (لِيَتَخَلَّصَ مِنَ الرِّقِّ) وَيَجُوزُ لَهُ الْمُنُّ عَلَيْهِ؛ لِأَنَّهُمَا إِذَا جَازَا فِي كُفْرِهِ فَفِي إِسْلَامِهِ أَوْلَى؛ لِأَنَّهُ يَقْتَضِي إِكْرَامَهُ وَالْإِنْعَامَ عَلَيْهِ.

(وَيَحْرُمُ رَدُّهُ) أَي: الْأَسِيرُ الْمُسْلِمِ (إِلَى الْكُفَّارِ) قَالَ الْمَوْفَّقُ: إِلَّا أَنْ يَكُونَ لَهُ مَنْ يَمْنَعُهُ مِنَ الْكُفَّارِ، مِنْ عَشِيرَةٍ أَوْ نَحْوِهَا.

(وإن بذلوا) أَي: الْأَسْرَى (الْجِزْيَةَ)^(٢)، وَكَانُوا مَمَّنْ تُقْبَلُ مِنْهُمْ: (قُبِلَتْ جَوَازًا) لَا وَجُوبًا؛ لِأَنَّهُمْ صَارُوا فِي يَدِ الْمُسْلِمِينَ بَغَيْرِ أَمَانٍ، (وَلَمْ يُسْتَرْقَ) مِنْهُمْ (زَوْجَةٌ)^(٣)، (و) لَا (وَلَدٌ بَالِغٌ)؛ لِأَنَّ الزَّوْجَةَ تَبْعُ

(١) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[١]: وَأَمَّا مَنْ يَحْرُمُ قَتْلُهُمْ، غَيْرَ النِّسَاءِ وَالصَّبِيَّانِ، كَالشَّيْخِ الْفَانِي، وَالرَّاهِبِ، وَالزَّيْمِ، وَالْأَعْمَى، فَقَالَ الْمَصْنِفُ فِي «الْمَغْنِيِّ» وَ«الْكَافِي» وَالشَّارِحُ: لَا يَجُوزُ سَبْيُهُمْ.
قَالَ: وَأَمَّا الْمَجْدُ فَجَعَلَ مَنْ فِيهِ نَفْعٌ مِنْ هَؤُلَاءِ، حُكْمُهُ حُكْمُ النِّسَاءِ وَالصَّبِيَّانِ.

قَالَ الزَّرْكَشِيُّ: وَهُوَ أَعْدَلُ الْأَقْوَالِ. قُلْتُ: وَهُوَ الصَّوَابُ. (خطه).

(٢) قَوْلُهُ: (الْجِزْيَةُ... إلخ) وَإِنْ بَذَلُوهَا قَبْلَ الْأَسْرِ قُبِلَتْ وَجُوبًا.

(٣) قَوْلُهُ: (وَلَمْ يُسْتَرْقَ مِنْهُمْ زَوْجَةٌ) لَعَلَّهُ مَا لَمْ تُكُنْ أُسِرَتْ مَعَ زَوْجِهَا؛ إِذْ

لَزَوَّجَهَا، وَالْوَلَدَ الْبَالِغَ دَاخِلٌ فِيهِمْ. وَأَمَّا النِّسَاءُ غَيْرُ الْمُزَوَّجَاتِ،
وَالصَّبِيَّانَ: فَغَنِيمَةٌ بِالسَّبْيِ.

وَأِنْ لَمْ يَقْبَلِ الْإِمَامُ مِنْهُمْ الْجِزْيَةَ: فَتَخْيِيرُهُ بَاقٍ.
(وَمَنْ أَسْلَمَ) مِنْ كُفَّارٍ (قَبْلَ أَسْرِهِ، وَلَوْ) كَانَ إِسْلَامُهُ (لِخَوْفٍ:
فَكَ) مُسْلِمٍ (أَصْلِيٍّ)؛ لَعُمُومٍ: «فَإِذَا قَالُوهَا، عَصَمُوا مِنِّي
دِمَاءَهُمْ..»^[١] الْحَدِيثَ. وَلَآئِنَّهُ لَمْ يَحْصُلْ فِي أَيْدِي الْغَانِمِينَ.

سَيَأْتِي أَنْ لِلْإِمَامِ اسْتِرْقَاقَهُمَا فِي هَذِهِ الْحَالَةِ، وَهُوَ الْمَشَارُ إِلَى بَقَوْلِهِ
الْآتِي: «وَلَوْ اسْتَرْقَا». (م خ)^[٢]. (خطه).

فِي بَحْثِ الْخَلَوَاتِي هُنَا نَظَرًا!؛ إِذِ الظَّاهِرُ أَنَّ هَذِهِ الصُّورَةَ فِيمَا إِذَا قُبِلَتْ
مِنْهُمْ الْجِزْيَةُ، وَالصُّورَةُ الْآتِيَةُ فِي قَوْلِهِ: «وَلَوْ اسْتَرْقَ غَيْرُهَا». (خطه).

[١] أخرجه البخاري (٢٥)، ومسلم (٢٢) من حديث ابن عمر.

[٢] «حاشية الخلوتي» (٤٦٥/٢).

(فَضْلٌ)

(وَالْمَسْبِيُّ) مِنْ كُفَّارٍ (غَيْرِ بَالِغٍ) وَلَوْ مُمَيَّرًا، (مُنْفَرِدًا) عَنْ أَبَوَيْهِ (أَوْ) مَسْبِيٍّ (مَعَ أَحَدِ أَبَوَيْهِ: مُسْلِمٌ^(١)) إِنْ سَبَّاهُ مُسْلِمٌ؛ تَبَعًا لَهُ؛ لِحَدِيثٍ: «كُلُّ مَوْلُودٍ يُوَلَّدُ عَلَى الْفِطْرَةِ، فَأَبَوَاهُ يُهَوِّدَانِهِ، أَوْ يُنَصِّرَانِهِ، أَوْ يُمَجِّسَانِهِ». رَوَاهُ مُسْلِمٌ^[١]. وَقَدْ انْقَطَعَتْ تَبَعِيَّتُهُ لِأَبَوَيْهِ بَانْقِطَاعِهِ عَنْهُمَا، أَوْ عَنْ أَحَدِهِمَا، وَإِخْرَاجِهِ مِنْ دَارِهِمَا إِلَى دَارِ الْإِسْلَامِ.

(و) الْمَسْبِيُّ (مَعَهُمَا) أَي: أَبَوَيْهِ: (عَلَى دِينِهِمَا)؛ لِلخَبَرِ. وَمِلْكُ السَّابِي لَهُ لَا يَمْنَعُ تَبَعِيَّتَهُ لِأَبَوَيْهِ فِي الدِّينِ. كَمَا لَوْ وَلَدَتْهُ أُمَّتُهُ الْكَافِرَةُ - فِي مِلْكِهِ - مِنْ كَافِرٍ.

(وَمَسْبِيٍّ ذِمِّيٍّ) مِنْ أَوْلَادِ حَرَبِيِّينَ: (يَتَّبَعُهُ) أَي: السَّابِي فِي دِينِهِ، حَيْثُ يَتَّبَعُ الْمُسْلِمَ؛ قِيَاسًا عَلَيْهِ.

(وَإِنْ أَسْلَمَ) أَحَدُ أَبَوَيْ غَيْرِ بَالِغٍ: فَمُسْلِمٌ. (أَوْ مَاتَ) أَحَدُ أَبَوَيْ غَيْرِ بَالِغٍ بَدَارِنَا: فَمُسْلِمٌ، (أَوْ عُذِمَ أَحَدُ أَبَوَيْ غَيْرِ بَالِغٍ بَدَارِنَا)؛ كَأَنَّ

(١) إِذَا سُبِّيَ الطِّفْلُ مُنْفَرِدًا فَهُوَ مُسْلِمٌ إِجْمَاعًا، قَالَهُ الْمَوْفَّقُ وَغَيْرُهُ. وَالْقَوْلُ بِإِسْلَامِهِ إِذَا سُبِّيَ مَعَ أَحَدِ أَبَوَيْهِ، مِنْ مُفْرَدَاتِ الْمَذْهَبِ. وَنَقَلَ عَبْدُ اللَّهِ، وَالْفَضْلُ: يَتَّبَعُ مَالِكًا مُسْلِمًا، كَسْبِيٍّ. قَالَهُ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ. (خَطُّهُ).

[١] أخرجه مسلم (٢٦٥٨). وهو عند البخاري (١٣٥٩، ١٣٨٥) كلاهما من حديث أبي هريرة.

زَنَتْ كَافِرَةً، وَلَوْ بِكَافِرٍ، فَأَتَتْ بَوْلِدٍ بَدَارِنَا: فَمُسْلِمٌ. نَصًّا؛ لِلخَبَرِ^[١].
(أَوْ اشْتَبَهَ وَلَدُ مُسْلِمٍ بَوْلِدَ كَافِرٍ): فَمُسْلِمٌ كُلُّ مِنْهُمَا؛ لِأَنَّ الْإِسْلَامَ
يَعْلُو. وَلَا يُقَرَّغُ؛ خَشْيَةً أَنْ يَصِيرَ وَلَدُ الْمُسْلِمِ لِلْكَافِرِ.

(أَوْ بَلَغَ) وَلَدُ الْكَافِرِ (مَجْنُونًا: ف) هُوَ (مُسْلِمٌ) فِي حَالٍ يُحَكَّمُ فِيهِ
بِإِسْلَامِهِ لَوْ كَانَ صَغِيرًا، كَمَوْتِ أَحَدِ أَبَوَيْهِ بَدَارِنَا، أَوْ إِسْلَامِهِ؛ لِعَدَمِ آلَةٍ
قَبُولِهِ التَّهَوُّدَ وَنَحْوَهُ مِنْ أَبَوَيْهِ. وَإِنْ بَلَغَ عَاقِلًا ثُمَّ جُنَّ: لَمْ يَتَّبِعْ أَحَدَهُمَا؛
لِزَوَالِ حُكْمِ التَّبَعِيَّةِ بِبُلُوغِهِ عَاقِلًا، فَلَا يَعُودُ.

(وَإِنْ بَلَغَ) مَنْ قُلْنَا بِإِسْلَامِهِ مِمَّنْ تَقَدَّمَ (عَاقِلًا، مُمَسِّكًا عَنْ
إِسْلَامٍ، وَ) عَنْ (كُفْرٍ: قَتَلَ قَاتِلُهُ)؛ لِأَنَّهُ مُسْلِمٌ حُكْمًا.

(وَيَنْفَسِخُ نِكَاحُ زَوْجَةٍ حَرْبِيٍّ بِسَبِيٍّ) لَهَا وَحَدَهَا؛ لِحَدِيثِ أَبِي
سَعِيدٍ الْخُدْرِيِّ، قَالَ: أَصَبْنَا سَبَايَا يَوْمَ أُوطَاسٍ، وَلَهُنَّ أَزْوَاجٌ فِي
قَوْمِهِنَّ، فَذَكَرُوا ذَلِكَ لِرَسُولِ اللَّهِ ﷺ، فَتَزَلَّتْ: ﴿وَالْمُحْصَنَاتُ مِنَ
النِّسَاءِ إِلَّا مَا مَلَكَتْ أَيْمَنُكُمْ﴾ [النساء: ٢٤]. رَوَاهُ التِّرْمِذِيُّ^[٢]
وَحَسَنَهُ.

فَإِنْ كَانَتْ زَوْجَةً مُسْلِمٍ أَوْ ذِمِّيٍّ وَسُبِيَّتْ: لَمْ يَنْفَسِخْ نِكَاحُهَا.
(وَلَا) يَنْفَسِخُ نِكَاحُ زَوْجَةٍ حَرْبِيٍّ سُبِيَّتْ (مَعَهُ، وَلَوْ اسْتُرِفًّا^(١))؛

(١) قوله: (ولو استُرِفًّا) أي: ولو رأى الإمام استِرْفَاقَهُمَا. (خطه).

[١] تقدم آنفًا.

[٢] أخرجه الترمذي (١١٣٢، ٣٠١٦، ٣٠١٧). وصححه الألباني.

لَأَنَّ الرِّقَّ لَا يَمْنَعُ ابْتِدَاءَ النِّكَاحِ، فَلَا يَقْطَعُ اسْتِدَامَتُهُ^(١). وَسَوَاءٌ سَبَاهُمَا رَجُلٌ وَاحِدٌ أَوْ رَجُلَانِ.

(وَتَحِلُّ) مَسِيئَةٌ وَحَدَا (لِسَابِيهَا) بَعْدَ اسْتِبْرَائِهَا؛ لَمَّا تَقَدَّمَ. فَإِنْ سَبِيَ الرَّجُلُ وَحَدَهُ: لَمْ يَنْفَسِخْ^(٢) نِكَاحُ زَوْجَةٍ لَهُ بِدَارِ حَرْبٍ؛ لِأَنَّهُ لَا نَصَّ فِيهِ، وَلَا قِيَاسَ يَقْتَضِيهِ.

(وَلَا يَصِحُّ بَيْعُ مُسْتَرْقٍّ مِنْهُمْ) أَي: مِنْ سَبْيِ الْمُسْلِمِينَ. وَقَالَ الشَّرِيفُ أَبُو جَعْفَرٍ: لَا يَجُوزُ أَنْ يَشْتَرِيَ الْكَافِرُ الْعَبْدَ الَّذِي مَلَكَهُ الْمُسْلِمُ. (لِكَافِرٍ)، وَلَوْ كَانَ الْمُسْتَرْقُّ كَافِرًا. نَصًّا، قَالَ: وَكَتَبَ عُمَرُ بْنُ الْخَطَّابِ يَنْهَى عَنْهُ أُمَرَاءُ الْأَمْصَارِ. هَكَذَا حَكَى أَهْلُ الشَّامِ. وَلَأَنَّ فِيهِ تَفْوِيتًا لِلْإِسْلَامِ الَّذِي يُرْتَجَى مِنْهُ إِذَا بَقِيَ مَعَ الْمُسْلِمِينَ.

(وَلَا تَصِحُّ مُفَادَاتُهُ) أَي: مَنْ اسْتَرْقَّ مِنَ الْكَافِرِ لِكَافِرٍ (بِمَالٍ)؛ لِأَنَّهُ فِي مَعْنَى بَيْعِهِ لَهُ. (وَتَجُوزُ) مُفَادَاتُهُ (بِمُسْلِمٍ)؛ لِتَخْلِيصِ الْمُسْلِمِ مِنَ الْأَسْرِ.

(١) وَلَا يَحْرُمُ التَّفْرِيقُ بَيْنَ الزَّوْجَيْنِ فِي قِسْمَةِ وَلَا بَيْعِ. (ح) [١].
(٢) قَوْلُهُ: (لَمْ يَنْفَسِخْ .. إلخ) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ» [٢]: وَاخْتَارَ الْمُصَنِّفُ وَالشَّارِحُ: الْإِنْفِسَاخَ إِنْ تَعَدَّدَ السَّابِي، مِثْلَ أَنْ يَسْبِيَ الْمَرْأَةَ وَاحِدًا، وَالرَّجُلَ آخَرًا. وَقَالَا: لَمْ يُفَرِّقْ أَصْحَابُنَا. (خَطُّهُ).

[١] «إِرْشَادُ أُولَى النَّهْيِ» ص (٥٨٢).

[٢] «الْإِنْصَافُ» (٩٦/١٠).

(ولا يُفَرِّقُ^(١)) بَنَحَوِ يَبِعِ أَوْ هِبَةٍ (بَيْنَ ذَوِي رَحِمٍ مُحَرَّمٍ) كَابٍ وابنٍ، وكَأَخَوَيْنِ، وكَعَمِّ وابنِ أخيه، وخَالٍ وابنِ أُخْتِهِ، ولو بَعْدَ بُلُوغٍ^(٢)؛ لحديث: «مَنْ فَرَّقَ بَيْنَ وَالِدَةٍ وَوَلَدِهَا، فَرَّقَ اللَّهُ بَيْنَهُ وَبَيْنَ أَحَبَّتِهِ يَوْمَ الْقِيَامَةِ»^[١]. قال الترمذي: حَسَنٌ غَرِيبٌ. وعن عَلِيٍّ، قَالَ: وَهَبَ لِي رَسُولُ اللَّهِ ﷺ غُلَامَيْنِ أَخَوَيْنِ، فَبِعْتُ أَحَدَهُمَا، فَقَالَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ: «مَا فَعَلَ غُلَامُكَ؟» فَأَخْبَرْتُهُ، فَقَالَ: «رُدَّهُ، رُدَّهُ». رواه الترمذي^[٢]، وَقَالَ: حَسَنٌ غَرِيبٌ. وَلَأَنَّ تَحْرِيمَ التَّفْرِيقِ بَيْنَ الْوَالِدَيْنِ لَمَّا بَيْنَهُمَا مِنَ الرَّحِمِ الْمُحَرَّمِ، فَقِيسَ عَلَيْهِ التَّفْرِيقُ بَيْنَ كُلِّ ذِي رَحِمٍ مُحَرَّمٍ.

وَعُلِمَ مِنْهُ: جَوَازُ التَّفْرِيقِ بَيْنَ نَحْوِ ابْنِي عَمِّ، أَوْ ابْنِي خَالٍ، وَبَيْنَ أُمٍّ مِنْ رَضَاعٍ وَوَلَدِهَا مِنْهُ، وَأُخْتٍ مِنْ رَضَاعٍ وَأَخِيهَا؛ لَعَدَمِ النَّصِّ. وَلَا يَصِحُّ قِيَاسُهُمْ عَلَى الْمَنْصُوصِ عَلَيْهِ؛ لَعَدَمِ الْمَسَاوَاةِ.

- (١) قوله: (ولا يُفَرِّقُ... إلخ) أي: وَلَوْ رَضُوا بِهِ. قال في «الإنصاف»^[٣]: وهو صَحِيحٌ، وَنَصَّ عَلَيْهِ الْإِمَامُ أَحْمَدُ.
- (٢) قوله: (ولو بعد بُلُوغٍ) خِلَافًا لِأَكْثَرِهِمْ. (خطه).

[١] أخرجه الترمذي (١٥٦٦) من حديث أبي أيوب الأنصاري. وحسنه الألباني في «صحيح الترغيب والترهيب» (١٧٩٦).

[٢] أخرجه الترمذي (١٢٨٤). وضعفه الألباني بهذا اللفظ.

[٣] «الإنصاف» (١٠٤/١٠).

(إِلَّا بِعْتِقٍ) فَيَجُوزُ عِتْقُ وَالِدَةِ دُونَ وَلَدِهَا، وَعَكْسُهُ، وَنَحْوُهُ.
(أَوْ افْتِدَاءِ أَسِيرٍ) مُسْلِمٍ بِكَافِرٍ مِنْ ذَوِي رَحِمٍ، فَلَا يَحْرُمُ التَّفْرِيقُ
إِذَنْ؛ لِتَخْلِيصِ الْمُسْلِمِ مِنَ الْأَسْرِ.

(أَوْ بَيْعٍ) وَنَحْوِهِ، (فِيمَا إِذَا مَلَكَ أُخْتَيْنِ وَنَحْوَهُمَا)، كَامْرَأَةٍ
وَعَمَّتَيْهَا، أَوْ خَالَئِهَا. فَإِذَا وَطِئَ إِحْدَاهُمَا، وَأَرَادَ وَطْءَ الْأُخْرَى: جَازَ لَهُ
بَيْعُ الْمَوْطُوءَةِ؛ لَيْسَتْ بِيَحْ وَطْءِ الْأُخْرَى؛ لِأَنَّهُ مَحَلُّ حَاجَةٍ.

(وَمَنْ اشْتَرَى مِنْهُمْ) أَي: الْأَسْرَى (عَدَدًا) اثْنَيْنِ فَأَكْثَرَ (فِي عَقْدٍ،
يُظَنُّ أَنَّ بَيْنَهُمْ) أَي: الْمُشْتَرَيْنِ (أُخُوَّةً، أَوْ نَحْوَهَا) كَعُمُومَةٍ أَوْ خُؤُولَةٍ،
وَأُبْعُوا بِدُونِ ثَمَنِ مِثْلِهِمْ أَنْ لَوْ فُرِّقُوا لِتَحْرِيمِ التَّفْرِيقِ (فَتَبَيَّنَ عَدَمُهَا)
أَي: الْأُخُوَّةَ وَنَحْوَهَا: (رُدُّ إِلَى الْمَقْسَمِ) مِنَ الْمُشْتَرِي (الْفَضْلُ الَّذِي
فِيهِ) أَي: الْمَبِيعِ (بِالتَّفْرِيقِ)؛ لِبَيَانِ انْتِفَاءِ مَانِعِهِ. وَهَذَا إِذَا فَاتَ الْمَبِيعُ.
فَإِنْ بَقِيَ يَدُ مُشْتَرِيهِ: فَلِلْبَائِعِ فَسْخُ الْبَيْعِ، وَاسْتِرْجَاعُهُ لِبَيْعٍ بِثَمَنِهِ
مُتَّفَرِّقًا.

(وَإِذَا حَصَرَ إِمَامٌ) أَوْ أَمِيرُهُ (حِصْنًا: لَزِمَهُ) فَعْلُ (الْأَصْلَحُ) فِي نَظَرِهِ
وَاجْتِهَادِهِ (مِنْ مُصَابَرَتِهِ) أَي: الْحِصْنِ، أَي: الصَّبْرِ حَتَّى يَفْتَحَ اللَّهُ
عَلَيْهِ، (و) مِنْ (مُوَادَعَتِهِ بِمَالٍ، وَ) مِنْ (هُدْنَةٍ) بِلَا مَالٍ (بَشْرَطَهَا)
الْمَعْلُومُ فِي بَابِهَا. نَصًّا.

(وَيَجْبَانِ) أي: المَوَادَعَةُ بِمَالٍ، وَالْهُدْنَةُ بِغَيْرِهِ: (إِنْ سَأَلُوهُمَا)
أي: أَهْلُ الْحِصْنِ، (وَتَمَّ مَصْلَحَةُ) لِحُصُولِ الْغَرَضِ، مِنْ إِعْلَاءِ كَلِمَةِ
الْإِسْلَامِ وَصَغَارِ الْكُفْرِ. وَلَهُ أَيْضًا الْانْصِرَافُ بِدُونِهِ إِنْ رَأَهُ؛ لَضَرَرٍ أَوْ
يَأْسٍ مِنْهُمْ.

(وَإِنْ قَالُوا) أي: أَهْلُ الْحِصْنِ لِلْمُسْلِمِينَ: (ارْحَلُوا عَنَّا، وَإِلَّا قَتَلْنَا
أَسْرَاكُمْ) عِنْدَنَا: (فَلْيَرْحَلُوا) وَجُوبًا؛ لئَلَّا يُلْقُوا بِأَسْرَى الْمُسْلِمِينَ
لِلهَلَاكِ.

(وَيُحْرِزُ مَنْ أَسْلَمَ مِنْهُمْ) أي: أَهْلُ الْحِصْنِ قَبْلَ اسْتِيلَائِنَا عَلَيْهِ:
(دَمَهُ، وَمَالَهُ حَيْثُ كَانَ) فِي الْحِصْنِ أَوْ خَارِجَهُ؛ لِحَدِيثٍ: «أُمِرْتُ أَنْ
أَقَاتِلَ النَّاسَ» .. الْخَبَرُ^[١]. (وَلَوْ) كَانَ مَالُهُ (مَنْفَعَةً إِجَارَةً)؛ لِأَنَّهَا دَاخِلَةٌ
فِيهِ.

(و) يُحْرِزُ مَنْ أَسْلَمَ مِنْهُمْ: (أَوْلَادُهُ الصَّغَارَ، وَحَمَلَ امْرَأَتِهِ^(١))؛
لِلْحُكْمِ بِإِسْلَامِهِمْ تَبَعًا لَهُ.

(١) قوله: (أَوْلَادُهُ الصَّغَارَ ... إلخ) لَعَلَّ الْمَرَادَ: أَنَّهُ يُحْرِزُ ذَلِكَ مَنْ أَسْلَمَ
قَبْلَ الْحُكْمِ بِقَتْلِهِ، أَوْ سَبِيهِ، وَإِلَّا فَسَيَأْتِي أَنَّهُ إِذَا أَسْلَمَ قَبْلَ الْحُكْمِ بِقَتْلِهِ
لَا يُحْرِزُ إِلَّا دَمَهُ.

إِلَّا أَنْ يُحْمَلَ مَا هُنَا عَلَى مَا إِذَا كَانَ قَبْلَ الْحُكْمِ بِالسَّبْيِ، فَلَا يُعَارِضُ مَا
يَأْتِي. (م خ)^[٢].

[١] تقدم تخريجه (ص ٣١٠).

[٢] «حاشية الخلوتي» (٢/٤٦٨).

و(لَا) يُحْرِزُ امْرَأَتَهُ (هِيَ)؛ لَأَنَّهَا لَا تَتَّبِعُهُ فِي الْإِسْلَامِ، وَيَجُوزُ اسْتِرْقَاقُهَا، كَغَيْرِهَا. (وَلَا يَنْفَسِخُ نِكَاحُهَا^(١)) أَي: الزَّوْجِ الْمُسْلِمِ (بِرِقُّهَا) أَي: الزَّوْجَةِ؛ لِأَنَّ مَنَفْعَةَ النِّكَاحِ لَا تَجْرِي مَجْرَى الْأَمْوَالِ؛ بِدَلِيلِ عَدَمِ ضَمَانِهَا بِالْيَدِ، وَعَدَمِ اخْتِذِ الْعَوَظِ عَنْهَا.

(وَأِنْ نَزَلُوا) أَي: أَهْلُ الْحِصْنِ (عَلَى حُكْمٍ) رَجُلٍ (مُسْلِمٍ، حُرٍّ، مُكَلَّفٍ، عَدْلٍ، مُجْتَهِدٍ فِي الْجِهَادِ) وَإِنْ لَمْ يَكُنْ مُجْتَهِدًا فِي كُلِّ الْأَحْكَامِ، (وَلَوْ) كَانَ (أَعْمَى): جَازَ؛ لِأَنَّ الْمَقْصُودَ رَأْيُهُ وَمَعْرِفَةُ الْمَصْلَحَةِ، بِخِلَافِ الْقَضَاءِ، (أَوْ) كَانَ الْمَنْزُولُ عَلَى حُكْمِهِ (مُتَعَدِّدًا)، كَرَجُلَيْنِ فَأَكْثَرَ: (جَازَ)، وَيَكُونُ الْحُكْمُ فِيهِمْ مَا اجْتَمَعَا أَوْ اجْتَمَعُوا عَلَيْهِ.

(وَيَلْزَمُهُ) أَي: الْمَنْزُولُ عَلَى حُكْمِهِ: (الْحُكْمُ بِالْأَحْظَ لَنَا) مِنْ قَتْلِ، أَوْ رِقٍّ، أَوْ مَنٍّ، أَوْ فِدَائٍ. (وَيَلْزَمُ) حُكْمُهُ (حَتَّى بِمَنٍّ) عَلَيْهِمْ، كَالْإِمَامِ. وَلَمَّا حَاصَرَ عَلَيْهِ السَّلَامُ بَنِي قُرَيْظَةَ، رَضُوا بِأَنْ يَنْزِلُوا عَلَى حُكْمِ سَعْدِ بْنِ مُعَاذٍ، فَأَجَابَهُمْ لِذَلِكَ، فَحَكَمَ فِيهِمْ بِقَتْلِ مُقَاتِلِهِمْ، وَسَبْيِ ذُرَارِيهِمْ^[١].

فِي بَحْثِهِ هُنَا نَظَرْتُ؛ لِأَنَّ الْمَرَادَ: مَنْ أَسْلَمَ مِنْ أَهْلِ الْحِصْنِ قَبْلَ الْقُدْرَةِ عَلَيْهِ. (خَطَهُ).

(١) عَلَى قَوْلِهِ: (نِكَاحُهَا) مَا لَمْ تَكُنْ أُسْرَتْ قَبْلَ إِسْلَامِهِ.

[١] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٣٠٤٣)، وَمُسْلِمٌ (١٧٦٨) مِنْ حَدِيثِ أَبِي سَعِيدٍ.

(وليس للإمام: قَتْلُ مَنْ حَكَمَ) مَنْزُولٌ عَلَى حُكْمِهِ (بِرِقِّهِ)؛ لَأَنَّ الْقَتْلَ أَشَدُّ مِنَ الرِّقِّ، وَفِيهِ إِتْلَافٌ الْعَنِيمَةِ عَلَى الْعَانِمِينَ.

(ولا) للإمام: (رِقُّ مَنْ حَكَمَ) مَنْزُولٌ عَلَى حُكْمِهِ (بِقَتْلِهِ)؛ لَأَنَّهُ قَدْ يَكُونُ مِمَّنْ يُخَافُ بَيْتَقَائِهِ نِكَايَةَ الْمُسْلِمِينَ، وَدُخُولَ الضَّرَرِ عَلَيْهِمْ. (ولا) للإمام: (رِقُّ وَلَا قَتْلُ مَنْ حَكَمَ) مَنْ نَزَلُوا عَلَى حُكْمِهِ (بِفِدَائِهِ)؛ لَأَنَّهُمَا أَشَدُّ مِنْهُ، فَلَا يُجَاوِزُ الْأَخْفُ مِمَّا حُكِمَ بِهِ إِلَى الْأَثْقَلِ؛ لَأَنَّهُ نَقْضٌ لِلْحُكْمِ بَعْدَ لُزُومِهِ.

(وله) أي: الإمام: (الْمَنْ مُطْلَقًا) أي: عَلَى مَنْ حُكِمَ بِقَتْلِهِ، أَوْ رِقِّهِ، أَوْ فِدَائِهِ؛ لَأَنَّهُ أَخْفُ مِنَ الثَّلَاثَةِ، فَإِذَا رَأَى الْإِمَامُ مَصْلَحَةً، جَازَ لَهُ فِعْلُهُ؛ لِأَنَّ نَظَرَهُ أَتَمُّ.

(و) للإمام: (قَبُولُ فِدَاءٍ مِمَّنْ حَكَمَ) مَنْزُولٌ عَلَى حُكْمِهِ (بِقَتْلِهِ، أَوْ رِقِّهِ)؛ لَأَنَّهُ أَخْفُ مِنْهُمَا. وَهُوَ نَقْضٌ لِلْحُكْمِ بِرِضَا مَحْكُومٍ لَهُ، وَذَلِكَ حَقٌّ لِلْإِمَامِ، فَإِذَا رَضِيَ بِتَرْكِهِ إِلَى غَيْرِهِ: جَازَ لَهُ.

(وإن أسلم من حَكَمَ) مَنْ نَزَلُوا عَلَى حُكْمِهِ (بِقَتْلِهِ، أَوْ سَبِيهِ) أي: رِقِّهِ: (عَصَمَ دَمَهُ فَقَطْ) دُونَ مَالِهِ وَذُرِّيَّتِهِ؛ لَأَنَّهُمَا صَارَا بِالْحُكْمِ بِقَتْلِهِ مُلَكًا لِلْمُسْلِمِينَ، فَلَا يَعُودَانِ إِلَيْهِ بِإِسْلَامِهِ. وَأَمَّا دَمُهُ، فَأَحْرَزُهُ بِإِسْلَامِهِ. (ولا يُسْتَرَقُّ)؛ لَأَنَّهُ أَسْلَمَ قَبْلَهُ، فَلَمْ يَجْزُ، كَمَا لَوْ أَسْلَمَ قَبْلَ قُدْرَةِ عَلَيْهِ.

(وَإِنْ سَأَلُوا) أَي: أَهْلُ الْحِصْنِ الْأَمِيرَ (أَنْ يُنْزِلَهُمْ عَلَى حُكْمِ اللَّهِ تَعَالَى: لَزِمَهُ أَنْ يُنْزِلَهُمْ، وَيُخَيَّرُ) فِيهِمْ (كَأَسْرَى)؛ لِأَنَّهُ حُكْمُ اللَّهِ. وَالتَّهْيِي عَنْهُ^[١]: أَجَابَ عَنْهُ النَّوَوِيُّ فِي «شرح مسلم»: بَأَنَّهُ لِاحْتِمَالِ نُزُولِ وَحْيٍ بِمَا يُخَالِفُ مَا حَكَمَ بِهِ، وَقَدْ أُمِنَ ذَلِكَ بِمَوْتِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ.

(وَلَوْ كَانَ بِهِ) أَي: الْحِصْنِ (مَنْ لَا جَزِيَّةَ عَلَيْهِ) كَامْرَأَةٍ وَخُنْثَى، (فَبَذَلَهَا لِعَقْدِ الذِّمَّةِ: عُقِدَتْ) لَهُ، أَي: الذِّمَّةُ، بِمَعْنَى: الْأَمَانِ، (مَبْجَانًا، وَحَرُمَ رِقُّهُ)؛ لِتَأْمِينِهِ، وَإِنْ لَمْ يَجِبْ بِهِ مَالٌ.

(وَلَوْ خَرَجَ عَبْدٌ) حَرْبِيَّ (إِلَيْنَا بِأَمَانٍ، أَوْ نَزَلَ) عَبْدٌ (مِنْ حِصْنٍ) إِلَيْنَا بِأَمَانٍ: (فَهُوَ حُرٌّ) نَصًّا؛ لِلْخَبَرِ^[٢].

(وَلَوْ جَاءَنَا) عَبْدٌ (مُسْلِمًا، وَأَسَرَ سَيِّدَهُ) الْحَرْبِيَّ، (أَوْ) أَسَرَ (غَيْرَهُ) مِنَ الْحَرْبِيِّينَ: (فَهُوَ) أَي: الْعَبْدُ (حُرٌّ)؛ لِمَا تَقَدَّمَ. فَلَا يُرَدُّ فِي

[١] يشير إلى حديث بريدة قال: كان رسول الله ﷺ إذا أمر أميرًا على جيش أو سرية أوصاه... الحديث. أخرجه مسلم (١٧٣١). وتقدم تخريجه (ص ٣٠٦).

[٢] أخرجه أحمد (٧١/٢٩) (١٧٥٣٠) من حديث الشعبي عن رجل من ثقيف قال: سألتنا رسول الله ﷺ أن يرد علينا أبا بكر، وكان مملوكًا لنا فأسلم قبلنا... الحديث. وأخرج سعيد بن منصور (٢٨٠٧) عن ابن عباس قال: كان ﷺ يعتق العبيد إذا جاؤوا قبل مواليهم فأسلموا، وأعتق يوم الطائف عبيدين.

هُدَنَةً^(١). (وَالْكُلُّ) مِمَّا جَاءَ بِهِ مِنْ سَيِّدِهِ أَوْ غَيْرِهِ (لَهُ)^(٢) أَي: لِلْعَبْدِ
الَّذِي جَاءَ مُسْلِمًا^(٣).

(وَأِنْ أَقَامَ) عَبْدٌ أَسْلَمَ (بِدَارِ حَرْبٍ: ف) هُوَ (رَقِيقٌ) أَي: بَاقٍ عَلَى
رِقِّهِ؛ اسْتِصْحَابًا لِلْأُضْلِ.

(وَلَوْ جَاءَ مَوْلَاهُ) أَي: الْعَبْدُ الَّذِي أَسْلَمَ وَلِحَقِّ بَنَّا (مُسْلِمًا بَعْدَهُ:
لَمْ يُرَدِّ إِلَيْهِ)؛ لَسَبَقَ الْحُكْمَ بِخُرَيْتِهِ حِينَ جَاءَ إِلَيْنَا مُسْلِمًا.
(وَلَوْ جَاءَ) مَوْلَاهُ (قَبْلَهُ مُسْلِمًا، ثُمَّ جَاءَ هُوَ) أَي: الْعَبْدُ (مُسْلِمًا:
فَهُوَ) أَي: الْعَبْدُ (لَهُ) أَي: لِمَوْلَاهُ؛ لَعَدَمَ زَوَالِ مِلْكِهِ عَنْهُ.
(وَلَيْسَ لِقِنٍّ غَنِيمَةً)؛ لِأَنَّهُ مَالٌ، فَلَا يَمْلِكُ الْمَالُ. (فَلَوْ هَرَبَ)
الْقِنُّ (إِلَى الْعَدُوِّ، ثُمَّ جَاءَ) مِنْهُ (بِمَالٍ، فَهُوَ) أَي: الْقِنُّ: (لِسَيِّدِهِ،
وَالْمَالُ) الَّذِي جَاءَ بِهِ: (لَنَا) فَيَتَنَا.

(١) رَوَى سَعِيدٌ، عَنْ ابْنِ عَبَّاسٍ، أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ كَانَ يُعْتَقُ الْعَبِيدَ إِذَا جَاءُوا
قَبْلَ مَوَالِيهِمْ. قَالَ فِي «شرح الإقناع»^[١]: وَلَا وِلَاءَ عَلَيْهِ لِأَحَدٍ، كَمَا
يُعْلَمُ مِنْ كَلَامِهِ فِي «الاختيارات» فِي «العتق». (خطه).
(٢) قَوْلُهُ: (وَالْكُلُّ لَهُ) وَإِذَا مَاتَ السَّيِّدُ الْأَسِيرُ فِي هَذِهِ الْحَالِ وَرَثَتَهُ عَبْدُهُ
السَّابِي لَهُ بِالْوِلَاءِ، وَهُوَ مِمَّا يُلْغَزُ بِهِ، فَيَقَالُ: قَدْ يَرِثُ الْعَبْدُ سَيِّدَهُ
بِالْوِلَاءِ. (م خ)^[٢].

(٣) لَا اسْتِثْلَاءَ عَلَيْهِ. فَانْظُرْ رَحِمَكَ اللَّهُ إِلَى عِزِّ الطَّاعَةِ وَذُلِّ الْمَعْصِيَةِ!

[١] «كشاف القناع» (٧٦/٧).

[٢] «حاشية الخلوّتي» (٤٦٩/٢).

(بَابُ مَا يَلْزَمُ الْإِمَامَ) أَوْ أَمِيرَهُ عِنْدَ مَسِيرِهِ

إِلَى الْغَزْوِ، وَفِي دَارِ الْحَرْبِ

(و) مَا يَلْزَمُ (الْجَيْشَ) إِذْ

(يَلْزَمُ كُلَّ أَحَدٍ) مِنْ إِمَامٍ وَرَعِيَّةٍ: (إِخْلَاصُ النِّيَّةِ لِلَّهِ تَعَالَى فِي الطَّاعَاتِ) كُلِّهَا، مِنْ جِهَادٍ وَغَيْرِهِ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَمَا أُمِرُوا إِلَّا لِيَعْبُدُوا اللَّهَ مُخْلِصِينَ لَهُ الدِّينَ﴾ [البينة: ٥].

(و) يَلْزَمُ كُلَّ أَحَدٍ: (أَنْ يَجْتَهِدَ) أَي: يَبْذُلُ وَسْعَهُ (فِي ذَلِكَ) أَي: فِي إِخْلَاصِ النِّيَّةِ لِلَّهِ فِي الطَّاعَاتِ؛ لِأَنَّ الْوَاجِبَ لَا يَتِمُّ إِلَّا بِهِ.

(و) يَجِبُ (عَلَى الْإِمَامِ عِنْدَ الْمَسِيرِ) بِالْجَيْشِ: (تَعَاهُدُ الرِّجَالِ، وَالْخَيْلِ) أَي: رِجَالِ الْجَيْشِ وَخَيْلِهِمْ؛ لِأَنَّهُ مِنْ مَصَالِحِ الْغَزْوِ.

(و) عَلَيْهِ: (مَنْعُ مَنْ لَا يَصْلُحُ لِحَرْبٍ) مِنْ رِجَالٍ وَخَيْلٍ، كَضَعِيفٍ، وَزَمِنٍ، وَفَرَسٍ حَطِيمٍ، وَهُوَ: الْكَسِيرُ. وَقَحْمٍ، وَهُوَ: الْكَبِيرُ. وَضَرِعٍ، وَهُوَ: الصَّغِيرُ وَالْهَزِيلُ^(١).

(و) عَلَيْهِ: مَنْعُ (مُخَذَّلٍ) أَي: مُفَنِّدٍ لِلنَّاسِ عَنِ الْغَزْوِ، وَمُزَهِّدِهِمْ فِي الْقِتَالِ وَالْخُرُوجِ إِلَيْهِ، كَقَائِلٍ: الْحَرُّ أَوْ الْبَرْدُ شَدِيدٌ، أَوْ: الْمَشَقَّةُ

بَابُ مَا يَلْزَمُ الْإِمَامَ وَالْجَيْشَ

(١) قوله: (الصَّغِيرُ) مِنَ الْخَيْلِ، وَكَذَا الْهَزِيلُ مِنْهَا. وَيُرَادُ بِالضَّرْعِ: الضَّعِيفُ مِنَ الرِّجَالِ وَغَيْرِهِمْ. (خطه).

شَدِيدَةً، أَوْ: لَا تُؤْمَنُ هَزِيمَةُ الْجَيْشِ.

(و) عَلَيْهِ: مَنَعَ (مُرْجِفٍ) كَمَنْ يَقُولُ: هَلَكْتَ سَرِيَّةُ الْمُسْلِمِينَ، وَلَا لَهُمْ مَدَدٌ أَوْ طَاقَةٌ بِالْكَفَّارِ، وَنَحْوِهِ.

(و) عَلَيْهِ: مَنَعَ (مُكَاتِبٍ) كُفَّارٍ (بِأَخْبَارِنَا)؛ لِيَدُلَّ الْعَدُوُّ عَلَى عَوْرَاتِنَا.

(و) عَلَيْهِ: مَنَعَ (مَعْرُوفٍ بِنِفَاقٍ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَإِنْ رَجَعَكَ اللَّهُ إِلَى طَائِفَةٍ مِنْهُمْ فَاسْتَعَذُّوكَ لِلْخُرُوجِ فَقُلْ لَنْ تَخْرُجُوا مَعِيَ أَبَدًا وَلَنْ تُقَاتِلُوا مَعِيَ عَدُوًّا﴾ [التوبة: ٨٣].

(و) عَلَيْهِ: مَنَعَ (رَامٍ بَيْنَنَا) أَي: الْمُسْلِمِينَ (بِفِتْنٍ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿لَوْ خَرَجُوا فِيكُمْ مَا زَادُوكُمْ إِلَّا خَبَالًا﴾ [التوبة: ٤٧].

(و) عَلَيْهِ: مَنَعَ (صَبِيٍّ)، وَلَوْ مُمَيَّرًا، وَمَنَعَ مَجْنُونٍ؛ لِأَنَّ فِي دُخُولِهِمَا أَرْضَ الْعَدُوِّ تَعَرُّضًا لِلْهَلَاكِ مِنْ غَيْرِ فَائِدَةٍ.

(و) عَلَيْهِ: مَنَعَ (نِسَاءٍ)؛ لِأَنَّهُنَّ لَسْنَ مِنْ أَهْلِ الْقِتَالِ، وَلَا يُؤْمَنُ ظَفَرُ الْعَدُوِّ بِهِنَّ، فَيَسْتَحِلُّونَ مَا حَرَّمَ اللَّهُ مِنْهُنَّ، (إِلَّا عَجُوزًا لِسَقْيِ) مَاءٍ (وَنَحْوِهِ)، كَمُعَالَجَةِ جَرَحِي؛ لِحَدِيثِ أَنَسٍ: كَانَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ يَغْزُو بِأُمَّ سُلَيْمٍ، وَنِسْوَةٍ مَعَهَا مِنَ الْأَنْصَارِ، يَسْقِيَنَّ الْمَاءَ، وَيُعَالِجَنَّ وَيُدَاوِينَ الْجَرَحِيَّ^[١]. قَالَ التِّرْمِذِيُّ: حَسَنٌ صَحِيحٌ. قَالَ جَمْعٌ: وَامْرَأَةٌ

[١] أخرجه مسلم (١٨١٠)، والترمذي (١٩٧٥).

الْأَمِيرَ لِحَاجَتِهِ إِلَيْهَا؛ لِفَعْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ^[١].

(وَتَحْرُمُ: اسْتِعَانَةٌ بِكَافِرٍ) فِي غَزْوٍ (إِلَّا لِضَرُورَةٍ)؛ لِحَدِيثِ عَائِشَةَ^(١)، مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ. وَفِيهِ: «فَارْجِعْ، فَلَنْ نَسْتَعِينَ بِمُشْرِكٍ»^[٢].
وَعَنِ الزَّهْرِيِّ: أَنَّ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ اسْتَعَانَ بَنَاسٍ مِنَ الْيَهُودِ فِي حَرْبِهِ، فَأَسْهَمَ لَهُمْ. رَوَاهُ سَعِيدٌ^[٣].

فِيَحْمَلُ الثَّانِي وَنَحْوَهُ: عَلَى الضَّرُورَةِ؛ جَمْعًا بَيْنَ الْأَخْبَارِ.
وَحَيْثُ جَازَ، فَشَرْطُهُ: أَنْ يَكُونَ حَسَنَ الرَّأْيِ فِي الْمُسْلِمِينَ،
مَأْمُونًا.

(و) تَحْرُمُ: اسْتِعَانَةٌ (بِأَهْلِ الْأَهْوَاءِ)^(٢) فِي شَيْءٍ مِنْ أُمُورِ
الْمُسْلِمِينَ مِنْ غَزْوٍ، أَوْ عَمَالَةٍ، أَوْ كِتَابَةٍ، أَوْ غَيْرِهَا؛ لِعَظَمِ الضَّرَرِ؛
لَأَنَّهُمْ دُعَاةٌ. وَالْيَهُودُ وَالنَّصَارَى لَا يَدْعُونَ إِلَى أَدْيَانِهِمْ. نَصًّا. وَتُكْرَهُ

(١) وَهُوَ أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ خَرَجَ إِلَى بَدْرٍ، فَتَبِعَهُ رَجُلٌ مِنَ الْمُشْرِكِينَ، فَقَالَ
لَهُ: «تُؤْمِنُ بِاللَّهِ وَالْيَوْمِ الْآخِرِ». قَالَ: لَا. قَالَ: «فَارْجِعْ». (ش)
إِقْنَاعٍ^[٤].

(٢) قَوْلُهُ: (بِأَهْلِ الْأَهْوَاءِ) أَيِ: الَّذِينَ عَقِيدَتُهُمْ فَاسِدَةٌ، كَأَهْلِ الْبِدْعِ.

[١] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٢٨٧٩)، وَمُسْلِمٌ (٢٧٧٠).

[٢] أَخْرَجَهُ مُسْلِمٌ (١٨١٧/١٥٠)، وَلَمْ أَجِدْهُ عِنْدَ الْبُخَارِيِّ، وَلَمْ يَرْقُمْ لَهُ الْمَزِي فِي

«تَحْفَةُ الْأَشْرَافِ» (١٢/١٢ - ١٣).

[٣] أَخْرَجَهُ سَعِيدُ بْنُ مَنْصُورٍ (٢٧٩٠).

[٤] «كُشَافُ الْقِنَاعِ» (٨٥/٧).

الاستِعاثةُ بذمِّي في ذلك. وتحرمُ توليتُهُمُ الْوَلَايَاتِ^(١).

(و) تحرمُ (إِعاثَتُهُمْ)^(٢) أي: أهلِ الأهواءِ، على عدُوِّهم، (إِلَّا خَوْفاً) مِنْ شَرِّهِمْ.

وَيُسَنُّ: أَنْ يَخْرُجَ يَوْمَ خَمِيسٍ؛ لِحَدِيثِ كَعْبِ بْنِ مَالِكٍ: قَلَّمَا كَانَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ يَخْرُجُ فِي سَفَرٍ إِلَّا يَوْمَ الْخَمِيسِ^[١].

(وَيَسِيرُ) بِالْجَيْشِ (بِرَفْقٍ)، كَسِيرِ أَضْعَفِهِمْ؛ لِحَدِيثِ: «أَمِيرُ الْقَوْمِ أَقْطَعُهُمْ»^[٢]، أي: أَقْلُهُمْ سَيْرًا؛ لئَلَّا يَنْقَطِعَ أَحَدٌ مِنْهُمْ، (إِلَّا لِأَمْرٍ يَحْدُثُ) فَيَجُوزُ؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ جَدَّ بِهِمْ فِي السَّيْرِ حِينَ بَلَغَهُ قَوْلُ عَبْدِ اللَّهِ بْنِ أُبَيٍّ: لِيُخْرِجَنَّ الْأَعَزُّ مِنْهَا الْأَذَلَّ^[٣]؛ لِيَشْتَغَلَ النَّاسُ عَنِ الْخَوْضِ فِيهِ.

(١) قوله: (وَتَحْرُمُ تَوَلِيَّتُهُمُ الْوَلَايَاتِ) قال الشيخ: وَمَنْ تَوَلَّى مِنْهُمْ دِيْوَانَ الْمُسْلِمِينَ، انْتَقَضَ عَهْدُهُ. (غاية)^[٤].

(٢) قوله: (إِعاثَتُهُمْ) أي: على عدُوِّهم. والمراد: عدُوٌّ مِنْ جَنَسِهِمْ، لَا مِنَّا، وَإِلَّا فَتَجَمَّعُ عَلَى قِتَالِهِمْ. (ح ع)^[٥].

[١] أخرجه البخاري (٢٩٤٩).

[٢] أخرجه الخطيب في «تاريخ بغداد» (٢٧٤/٩) من حديث معاوية بن قرة، بلفظ: أَقْطَفُ الْقَوْمَ دَابَّةَ أَمِيرِهِمْ. وضعفه الألباني في «الضعيفة» (٢٩٩٤).

[٣] أخرجه البخاري (٤٩٠٠)، ومسلم (٢٧٧٢). وليس فيه اشتداد النبي ﷺ في السير.

[٤] «غاية المنتهى» (٤٦٣/١).

[٥] «حاشية عثمان» (٢١٥/٢).

(وَيُعِدُّ لَهُمْ) أي: للجيش، (الزَّاد)؛ لَأَنَّهُ بِهِ قِوَامُهُمْ.
(وَيُحَدِّثُهُمْ بِأَسْبَابِ النَّصْرِ) فيقول: أنتم أكثر عددًا، وأشدُّ أبدانًا،
وأقوى قلوبًا، ونحوه؛ لَأَنَّهُ إِعَانَةٌ لِلنُّفُوسِ عَلَى الْمُصَابِرَةِ، وَأَبْعَثْ لَهَا
عَلَى الْقِتَالِ.

(وَيُعَرِّفُ عَلَيْهِمُ الْعُرَفَاءَ^(١)) فيجعل لكل جماعة من يكون
كالمُقَدَّمِ عَلَيْهِمْ، ينظر في حالهم، ويتفقدُهم؛ لَأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ عَرَفَ
عَامَ خَيْبَرَ عَلَى كُلِّ عَشْرَةٍ عَرِيفًا^[١]، وورد: «العرافة حق»^[٢]؛ لَأَنَّ فِيهَا
مَصْلَحَةٌ.

(وَيَعِدُّ لَهُمُ الْأُلُويَّةَ، وهي: العصابة تُعَقَّدُ عَلَى قَنَاةٍ وَنَحْوِهَا) قال
في «المطالع»: اللُّوَاءُ: رَايَةٌ لَا يَحْمِلُهَا إِلَّا صَاحِبُ جَيْشِ الْعَرَبِ، أَوْ
صَاحِبُ دَعْوَةِ الْجَيْشِ^(٢).

(١) قوله: (الْعُرَفَاءُ) جمع عَرِيفٍ، وهو القائمُ بأمر القبيلة أو الجماعة من
النَّاسِ، كالمُقَدَّمِ عَلَيْهِمْ، ينظر في حالهم، ويتفقدُهم، ويتفقدُ الأميرُ
منهُ أحوالهم. (ح ع)^[٣].

(٢) قوله: (دَعْوَةُ الْجَيْشِ) والناسُ تبع له. وأمَّا الرَّاياتُ: فجمع رَايَةٍ، قال

[١] ذكره الشافعي في «الأم» (١٥٨/٤) عن الزهري مرسلًا: أن النبي ﷺ عَرَفَ عام
حنين على كل عشرة عَرِيفًا، وانظر: «التلخيص الحبير» (٢٢٢/٣).

[٢] أخرجه أبو داود (٢٩٣٤) - ومن طريقه البيهقي (٣٦١/٦) - من حديث غالب
القطان عن رجل عن أبيه عن جده. وضعفه الألباني في «ضعيف أبي داود» (٥١٠).

[٣] «حاشية عثمان» (٢١٦/٢).

(و) يَعْقِدُ لَهُم (الرَّايَاتِ ، وهي : أَعْلَامٌ مُرَبَّعَةٌ) وَيَجْعَلُ لِكُلِّ طَائِفَةٍ رَايَةً. رَوَى ابْنُ عَبَّاسٍ : أَنَّ أبا سُفْيَانَ حِينَ أَسْلَمَ ، قَالَ النَّبِيُّ ﷺ لِلْعَبَّاسِ : « أَحْبِسْهُ عَلَى الْوَادِي حَتَّى تَمَرَّ بِهِ جُنُودُ اللَّهِ ، فَيَرَاهَا ». قَالَ : فَحَبَسْتُهُ حَيْثُ أَمَرَنِي رَسُولُ اللَّهِ ﷺ ، وَمَرَّتْ بِهِ الْقَبَائِلُ عَلَى رَايَاتِهَا^[١].

وَيُسْتَحَبُّ فِي الْأَلْوِيَةِ : أَنْ تَكُونَ بَيَضًا ؛ لِأَنَّ الْمَلَائِكَةَ إِذَا نَزَلَتْ بِالنَّصْرِ ، نَزَلَتْ مُسَوِّمَةً بِهَا . نَقَلَهُ حَنْبَلٌ .

وَيَنْبَغِي أَنْ يُغَايَرَ بَيْنَ أَلْوَانِهَا ؛ لِيَعْرِفَ كُلُّ قَوْمٍ رَايَتَهُمْ .

(وَيَجْعَلُ لِكُلِّ طَائِفَةٍ شِعَارًا يَتَدَاعَوْنَ بِهِ عِنْدَ الْحَرْبِ) ؛ لِئَلَّا يَقَعَ بَعْضُهُمْ عَلَى بَعْضٍ . قَالَ سَلَمَةُ : غَزَوْنَا مَعَ أَبِي بَكْرٍ زَمَنَ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ ، وَكَانَ شِعَارُنَا : أَمْتُ .. أَمْتُ . رَوَاهُ أَحْمَدُ^[٢] . وَوَرَدَ أَيْضًا : حَم لَا يُنْصَرُونَ^[٣] .

الجوهري وغيره : الرَايَةُ : الْعَلَمُ ، وَقِيلَ : الرَايَةُ اللَّوَاءُ ، فَيَكُونُ عَلَى هَذَا مُتَرَادِفًا . (مطلع)^[٤] .

[١] أخرجه البخاري (٤٢٨٠) .

[٢] أخرجه أحمد (٢٤/٢٧) (١٦٤٩٨) من حديث سلمة بن الأكوع . وصححه الألباني في «صحيح أبي داود» (٢٣٣٦) .

[٣] أخرجه أحمد (١٦٢/٢٧) (١٦٦١٥) من حديث رجل من أصحاب رسول الله ﷺ . وانظر : «الصحيحة» (٣٠٩٧) .

[٤] «المطلع» ص (٢٥٢) .

(وَيَتَخَيَّرُ) لَجَيْشِهِ (الْمَنَازِلَ) فَيُنْزِلُهُمْ فِي أَصْلَحِهَا، (وَيَحْفَظُ مَكَامِنَهَا) جَمْعُ مَكْمَنٍ، أَي: مَوْضِعٍ يَخْتَفِي فِيهِ الْعَدُوُّ؛ لِيَهْجُمَ عَلَى عَدُوِّهِ عَلَى غَفْلَةٍ؛ لِقَلَّ يُؤْتَوْنَ مِنْهَا.

(وَيَتَعَرَّفُ حَالَ الْعَدُوِّ، بَبْعِثِ الْعُيُونِ) إِلَيْهِ، حَتَّى لَا يَخْفَى عَلَيْهِ أَمْرُهُ، فَيَحْتَرِزَ مِنْهُ، وَيَتِمَكَّنَ مِنَ الْفُرْصَةِ فِيهِ.

(وَيَمْنَعُ جَيْشَهُ مِنْ مُحَرَّمَ)، مِنْ فَسَادٍ، وَمَعَاصٍ؛ لِأَنَّهَا أَسْبَابُ الْخِذْلَانِ.

(و) يَمْنَعُهُمْ مِنْ (تَشَاغُلِ بِتِجَارَةٍ) تَمْنَعُهُمُ الْجِهَادَ.

(وَيَعِدُ الصَّابِرَ) فِي الْقِتَالِ (بَأَجْرٍ، وَنَفْلٍ^(١))؛ تَرْغِيئًا لَهُ فِيهِ.

وَيُخْفِي مِنْ أَمْرِهِ مَا أَمْكَنَ إِخْفَاؤُهُ؛ لِقَلَّ يَعْلَمُ عَدُوُّهُ بِهِ. وَكَانَ عَلَيْهِ السَّلَامُ إِذَا أَرَادَ غَزْوَةً، وَرَّى بِغَيْرِهَا^[١].

(وَيُشَاوِرُ ذَا رَأْيٍ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَشَاوِرْهُمْ فِي الْأَمْرِ﴾ [آل عمران: ١٥٩]، وَكَانَ عَلَيْهِ السَّلَامُ أَكْثَرَ النَّاسِ مُشَاوِرَةً لِأَصْحَابِهِ.

وَيُسْتَحَبُّ لِلْأَمِيرِ حَمْلُ مَنْ أُصِيبَتْ فَرَسُهُ مِنَ الْجَيْشِ، وَلَا يَجِبُ. نَصًّا. فَإِنْ خَافَ تَلَفَهُ، فَقَالَ الْقَاضِي: يَجِبُ عَلَيْهِ بَذْلُ فَضْلٍ مَرْكُوبِهِ،

(١) قوله: (وَنَفْلٍ) وَالتَّفْلُ، بَفَتْحِ الْفَاءِ، وَهُوَ زِيَادَةٌ لَهُ عَلَى سَهْمِهِ؛ لِأَنَّهُ وَسِيلَةٌ إِلَى بَذْلِ جُهِدِهِ وَزِيَادَةِ صَبْرِهِ. (ش إقناع)^[٢].

[١] أخرجه البخاري (٢٩٤٧)، ومسلم (٢٧٦٩) من حديث كعب بن مالك.

[٢] «كشف الفناع» (٩٥/٧).

لِيُخَيِّي بِهِ صَاحِبَهُ.

(وَيُصَفُّهُمْ) أَي: الْجَيْشَ، فَيَتَرَاوُونَ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿إِنَّ اللَّهَ يُحِبُّ الَّذِينَ يُقَاتِلُونَ فِي سَبِيلِهِ صَفًّا كَأَنَّهُمْ بُنْيَنٌ مَّرْصُومٌ﴾ [الصف: ٤]، وَلَأنَّ فِيهِ رُبُطُ الْجَيْشِ بَعْضُهُ بِبَعْضٍ.

(وَيَجْعَلُ فِي كُلِّ جَنَبَةٍ) مِنَ الصَّفِّ (كُفُوًّا)؛ لِحَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ، قَالَ: كُنْتُ مَعَ النَّبِيِّ ﷺ فَجَعَلَ خَالِدًا عَلَى إِحْدَى الْجَنْبَتَيْنِ، وَالزُّبَيْرَ عَلَى الْأُخْرَى، وَأَبَا عُبَيْدَةَ عَلَى السَّاقَةِ^[١]، وَلَأنَّهُ أَحْوِطُ لِلْحَرْبِ وَأَبْلَغُ فِي إِرْهَابِ الْعَدُوِّ.

وَيَدْعُو بِمَا فِي حَدِيثِ أَنَسٍ: كَانَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ إِذَا غَزَا، قَالَ: «اللَّهُمَّ أَنْتَ عَزُودِي وَنَصِيرِي، بَكَ أَحُولُ، وَبَكَ أَصُولُ، وَبَكَ أَقَاتِلُ». رَوَاهُ أَبُو دَاوُدَ، وَغَيْرُهُ^[٢].

قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»: وَكَانَ غَيْرُ وَاحِدٍ، مِنْهُمْ شَيْخُنَا، يَقُولُ هَذَا عِنْدَ قَصْدِ مَجْلِسِ عِلْمٍ.

(وَلَا يَمِيلُ) إِمَامًا، أَوْ أَمِيرًا (مَعَ قَرِيْبِهِ، وَ) لَا مَعَ (ذِي مَذْهَبِهِ) لِأَنَّهُ

[١] أخرجه مسلم (١٧٨٠/٨٤، ٨٦).

[٢] أخرجه أبو داود (٢٦٣٢)، والترمذي (٣٥٨٤). وصححه الألباني في «صحيح أبي

داود» (٢٣٦٦).

يُفْسِدُ الْقُلُوبَ وَيَكْسِرُهَا، وَيُشْتَتِ الْكَلِمَةَ. فَرُبَّمَا خَذَلُوهُ عِنْدَ الْحَاجَةِ إِلَيْهِمْ.

وَيَحْرُمُ قِتَالُ مَنْ لَمْ تَبْلُغْهُ الدَّعْوَةُ قَبْلَهَا. وَتُسَنُّ دَعْوَةُ مَنْ بَلَغَتْهُ؛ لِلخَبَرِ^[١].

(وَيَجُوزُ أَنْ يَجْعَلَ) أَمِيرٌ جُعْلًا (مَعْلُومًا) مِنْ مَالِ الْمُسْلِمِينَ.
(وَيَجُوزُ) أَنْ يَجْعَلَ (مِنْ مَالِ الْكُفَّارِ مَجْهُولًا لِمَنْ يَعْمَلُ مَا) أَي: شَيْئًا
(فِيهِ غَنَاءٌ)^(١) أَي: نَفْعٌ لِلْمُسْلِمِينَ، كَنَقَبِ سُورٍ، أَوْ صُعُودِ حِصْنٍ،
(أَوْ يَدُلُّ عَلَى طَرِيقٍ) سَهْلٍ، (أَوْ) عَلَى (قَلْعَةٍ) لَتُفْتَحَ، (أَوْ) عَلَى (مَاءٍ)
فِي مَفَازَةٍ (وَنَحْوِهِ)، كَذَلَالَةٍ عَلَى مَالٍ يَأْخُذُهُ الْمُسْلِمُونَ، أَوْ عَدُوٌّ
يُغَيِّرُونَ عَلَيْهِ، أَوْ ثَغْرَةٍ يُدْخَلُ مِنْهَا إِلَيْهِ؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ قَدْ اسْتَأْجَرَ هُوَ
وَأَبُو بَكْرٍ فِي الْهَجْرَةِ مَنْ دَلَّهُمْ عَلَى الطَّرِيقِ^[٢]. وَجَعَلَ عَلَيْهِ السَّلَامُ
لِلسَّرِيَّةِ الثَّلَاثِ وَالرُّبْعَ مِمَّا غَنِمُوهُ^[٣]. وَهُوَ مَجْهُولٌ؛ لِأَنَّ الْغَنِيمَةَ كُلَّهَا
مَجْهُولَةٌ.

(١) قوله: (غَنَاءٌ) بِالْغَيْنِ الْمَعْجَمَةِ وَالْمَدِّ، أَي: كَفَايَةٌ وَنَفْعٌ. لِكُنِّ الَّذِي فِي
نُسْخِ الْأَصْلِ بِالْعَيْنِ الْمَهْمَلَةِ، وَهُوَ بِمَعْنَى الْمَشَقَّةِ. (ح ع)^[٤].

[١] تقدم تخريجه (ص ٣٠٦، ٣١٩).

[٢] أخرجه البخاري (٢٢٦٣) من حديث عائشة.

[٣] أخرجه الترمذي (١٥٦١) من حديث عبادة بن الصامت. وضعفه الألباني. وسيأتي ذكره (ص ٣٣٢).

[٤] «حاشية عثمان» (٢/٢١٦).

وَيَسْتَحِقُّهُ مَجْعُولٌ لَهُ يَفْعَلُ مَا جُوعِلَ عَلَيْهِ، (بَشْرَطُ: أَنْ لَا يُجَاوِزَ)
جُعِلَ مَجْهُولٌ مِنْ مَالِ كُفَّارٍ (ثُلُثَ الْغَنِيمَةِ بَعْدَ الْخُمْسِ)؛ لِأَنَّهُ لَمْ يُنْقَلْ
عَنْهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ جُعِلَ أَكْثَرَ مِنْهُ.

(و) يَجُوزُ (أَنْ يُعْطِيَ) الْأَمِيرُ (ذَلِكَ بِلَا شَرْطٍ) لِمَنْ فَعَلَ مَا فِيهِ
مَصْلَحَةٌ لِلْمُسْلِمِينَ؛ لِأَنَّهُ تَرغِيبٌ فِي الْجِهَادِ.

(وَلَوْ جَعَلَ) الْأَمِيرُ (لَهُ) أَي: لِمَنْ يَفْعَلُ مَا فِيهِ مَصْلَحَةٌ لِلْمُسْلِمِينَ
(جَارِيَةً) مُعَيَّنَةً عَلَى فَتْحِ الْحِصْنِ (مِنْهُمْ) أَي: مِنَ الْكُفَّارِ بِالْحِصْنِ،
(فَمَاتَتْ) قَبْلَ فَتْحِ الْحِصْنِ: (فَلَا شَيْءَ لَهُ)؛ لِأَنَّ حَقَّهُ تَعَلَّقَ بِعَيْنِهَا،
وَقَدْ تَلَفَتْ بِغَيْرِ تَفْرِيطٍ، فَسَقَطَ حَقُّهُ مِنْهَا، كَالْوَدِيعَةِ.

(وَأِنْ أَسْلَمَتْ) الْجَارِيَةُ الَّتِي جُعِلَتْ لَهُ مِنْهُمْ، (وَهِيَ أُمَّةٌ:
أَخَذَهَا)؛ لِأَنَّهُ أَمَكَّنَ الْوَفَاءَ لَهُ بِشَرْطِهِ، فَوَجَبَ. وَسَوَاءٌ أَسْلَمَتْ قَبْلَ
الْفَتْحِ أَوْ بَعْدَهُ، (كَحُرَّةٍ) جُعِلَتْ لَهُ، (فَأَسْلَمَتْ بَعْدَ فَتْحِ)؛ لِاسْتِرْقَاقِهَا
بِالْإِسْتِيلَاءِ، فَلَمْ تُسَلِّمْ إِلَّا وَهِيَ أُمَّةٌ. وَكَذَا: حُكْمُ رَجُلٍ مِنَ الْحِصْنِ
جُوعِلَ عَلَيْهِ.

(إِلَّا أَنْ يَكُونَ) الْمَجْعُولُ لَهُ الْجَارِيَةُ (كَافِرًا، فَ) لَهُ (قِيَمَتُهَا) إِذَا
أَسْلَمَتْ؛ لِتَعَذُّرِ تَسْلِيمِهَا إِلَيْهِ لِإِسْلَامِهَا، (كَحُرَّةٍ) جُعِلَتْ لَهُ،
(وَأَسْلَمَتْ قَبْلَ فَتْحِ)؛ لِإِعْصَمَتِهَا نَفْسَهَا بِإِسْلَامِهَا إِذَنْ. وَإِنَّمَا لَمْ تَجِبْ

لَهُ الْقِيَمَةُ إِذَا مَاتَتْ، وَتَجِبُ إِذَا أَسْلَمَتْ؛ لِإِمْكَانِ تَسْلِيمِهَا مَعَ الْإِسْلَامِ، لَكِنْ مَنَعَ مِنْهُ الشَّرْعُ، بِخِلَافِ مَوْتِهَا.

(وَأِنْ فُتِحَتْ) قَلْعَةُ جُوعَلٍ مِنْهَا بِجَارِيَةٍ مِنْهُمْ (صُلْحًا، وَلَمْ يَشْتَرِطُوهَا) أَي: يَشْتَرِطُ الْمُسْلِمُونَ الْجَارِيَةَ عَلَى أَهْلِ الْقَلْعَةِ (وَأَبْوَاهَا) أَي: أَبِي أَهْلِ الْقَلْعَةِ الْجَارِيَةِ، (وَأَبَى) مَجْعُولٌ لَهُ أَخَذَ (الْقِيَمَةَ) عَنْهَا: (فُسِخَ) الصُّلْحُ؛ لِتَعَذُّرِ إِمْضَائِهِ؛ لَسَبْقِ حَقِّ صَاحِبِ الْجُعَلِ، وَتَعَذُّرِ الْجَمْعِ بَيْنَهُ وَبَيْنَ الصُّلْحِ. وَلِأَهْلِ الْقَلْعَةِ تَحْصِينُهَا كَمَا كَانَتْ بِلَا زِيَادَةٍ. وَإِنْ بَذَلُوهَا مَجَّانًا: لَزِمَ أَخْذُهَا وَدَفْعُهَا إِلَيْهِ. قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»: وَالْمَرَادُ: غَيْرُ حُرَّةِ الْأَصْلِ، وَإِلَّا فَقِيَمَتْهَا.

(وَلَأَمِيرٍ فِي بُدَاءَةٍ) دُخُولُهُ دَارَ حَرْبٍ: (أَنْ يُنْفَلَ) أَي: يَزِيدَ عَلَى السَّهْمِ الْمَسْتَحَقِّ (الرُّبْعَ فَأَقْلَّ، بَعْدَ الْخُمْسِ).

(و) لَهُ: أَنْ يُنْفَلَ (فِي رَجْعَةٍ) أَي: رَجُوعٍ مِنْ دَارِ حَرْبٍ (الثَّلَاثَ فَأَقْلَّ بَعْدَهُ) أَي: الْخُمْسِ.

(و) بَيَانُ (ذَلِكَ): أَنَّهُ (إِذَا دَخَلَ) أَمِيرٌ دَارَ حَرْبٍ، (بَعَثَ سَرِيَّةً^(١))

(١) قَوْلُهُ: (بَعَثَ سَرِيَّةً) قَالَ أَبُو السَّعَادَاتِ: السَّرِيَّةُ: قِطْعَةٌ مِنَ الْجَيْشِ يُلْغُ أَقْصَاهَا أَرْبَعِمِائَةً.

وَقَالَ ابْنُ الْمَعْلَى: تُلْغُ أَرْبَعِمِائَةً وَنَحْوَهَا وَذُونَهَا، تُبْعَثُ إِلَى الْعَدُوِّ. سُمِّيَتْ سَرِيَّةً، قِيلَ: لِأَنَّهَا تَسْرِي فِي اللَّيْلِ وَتُخْفِي ذَهَابَهَا، فَعِلَّةٌ بِمَعْنَى فَاعِلَةٍ؛ لِأَنَّهَا خُلَاصَةُ الْعَسْكَرِ وَخِيَارُهُمْ، مِنَ الشَّيْءِ السَّرِيِّ، أَي: النَّفِيسِ.

تُغَيِّرُ) عَلَى الْعَدُوِّ، (وَإِذَا رَجَعَ) مِنْهَا (بَعَثَ) سَرِيَّةً (أُخْرَى) تُغَيِّرُ، (فَمَا أَتَتْ بِهِ) كُلُّ سَرِيَّةٍ (أَخْرَجَ خُمُسَهُ، وَأَعْطَى السَّرِيَّةَ مَا وَجَبَ لَهَا^(١)) بِجَعْلِهِ، وَقَسَمَ الْبَاقِي) بَعْدَ الْخُمُسِ وَالْجُعْلِ (فِي الْكُلِّ) أَي: الْجَيْشِ وَسَرَايَاهُ؛ لِحَدِيثِ حَبِيبِ بْنِ مَسْلَمَةَ الْفَهْرِيِّ، قَالَ: شَهِدْتُ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ نَفَلَ الرُّبْعَ فِي الْبَدَاةِ، وَالثُّلْثَ فِي الرَّجْعَةِ. وَفِي لَفْظٍ: كَانَ يُنْفَلُ الرُّبْعَ بَعْدَ الْخُمُسِ، وَالثُّلْثَ بَعْدَ الْخُمُسِ إِذَا قَفَلَ. رَوَاهُمَا أَبُو دَاوُدَ^[١]، وَلِلترمذِي^[٢] مَعْنَاهُ عَنْ عُبَادَةَ بْنِ الصَّامِتِ مَرْفُوعًا، وَقَالَ: حَسَنٌ غَرِيبٌ. وَزَيْدٌ فِي الرَّجْعَةِ عَلَى الْبَدَاةِ: لِمَشَقَّتِهَا؛ لِأَنَّ الْجَيْشَ فِي الْبَدَاةِ رِدْءٌ عَنِ السَّرِيَّةِ، وَفِي الرَّجْعَةِ مُنْصَرِفٌ عَنْهَا، وَالْعَدُوُّ مُسْتَيْقِظٌ، وَلَا تَنْهَمُ مُشْتَاقُونَ إِلَى أَهْلِيهِمْ، فَيَكُونُ أَكْثَرُ مَشَقَّةً.

(١) قَوْلُهُ: (وَأَعْطَى السَّرِيَّةَ مَا وَجَبَ لَهَا) قَالَ ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ: يُسْأَلُ عَنْ كَيْفِيَّةِ قَسَمِ ذَلِكَ، هَلْ هُوَ عَلَى طَرِيقِ الْقَسَمِ بَيْنَ الْمُؤْمِنِينَ؛ لِلرَّاجِلِ سَهْمٌ، وَلِلْفَارِسِ ثَلَاثَةٌ، وَأَقْسَامُهَا مُتَسَاوِيَةٌ. (خَطُهُ). وَلَا تَسْتَحِقُّ السَّرِيَّةُ ذَلِكَ إِلَّا بِشَرَطٍ، عَلَى الصَّحِيحِ مِنَ الْمَذْهَبِ، وَنَصَّ عَلَيْهِ، قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ». انْتَهَى. لَكِنْ يَجُوزُ لِلْأَمِيرِ فِعْلُ ذَلِكَ بِلَا شَرَطٍ، عَلَى الصَّحِيحِ مِنَ الْمَذْهَبِ، وَعَلَيْهِ أَكْثَرُ الْأَصْحَابِ. (خَطُهُ).

[١] أَخْرَجَهُمَا أَبُو دَاوُدَ (٢٧٤٩، ٢٧٥٠). وَصَحَّحَهُمَا الْأَلْبَانِيُّ فِي «صَحِيحِ أَبِي دَاوُدَ» (٢٤٥٥، ٢٤٥٦).

[٢] تَقْدِمُ تَخْرِيجَهُ (ص ٣٢٩).

ولا يعدلُ شيءٌ عندَ أحمدَ الخُروجُ في السَّريَّةِ معَ غلبَةِ السَّلامَةِ؛
لأنَّه أنكى للعدوِّ.

(فَصْلٌ)

(وَيَلْزَمُ الْجَيْشَ: الصَّبْرُ) مَعَ الْأَمِيرِ (وَالنُّصْحُ، وَالطَّاعَةُ) لِلْأَمِيرِ فِي رَأْيِهِ، وَقِسْمَتِهِ الْعَنِيمَةُ. وَإِنْ خَفِيَ عَنْهُ صَوَابٌ: عَرَّفُوهُ وَنَصَحُوهُ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿أَطِيعُوا اللَّهَ وَأَطِيعُوا الرَّسُولَ وَأُولِيَ الْأَمْرِ مِنْكُمْ﴾ [النساء: ٥٩]، وَلِحَدِيثِ: «مَنْ أَطَاعَنِي فَقَدْ أَطَاعَ اللَّهَ، وَمَنْ أَطَاعَ أَمِيرِي فَقَدْ أَطَاعَنِي، وَمَنْ عَصَانِي فَقَدْ عَصَى اللَّهَ، وَمَنْ عَصَى أَمِيرِي فَقَدْ عَصَانِي». رَوَاهُ النَّسَائِيُّ^[١]، وَحَدِيثِ: «الدِّينُ النَّصِيحَةُ»^[٢].

(فَلَوْ أَمَرَهُمُ) الْأَمِيرُ (بِالصَّلَاةِ جَمَاعَةً، وَقَتَ لِقَاءِ الْعَدُوِّ، فَأَبَوْا: عَصَوْا) لِلْمُخَالَفَةِ^(١). وَفِي «الصَّحِيحِينَ»^[٣] عَنْ ابْنِ أَبِي أَوْفَى، مَرْفُوعًا: «لَا تَمْنُوا لِقَاءَ الْعَدُوِّ، وَاسْأَلُوا اللَّهَ الْعَافِيَةَ، فَإِذَا لَقِيتُمْ فَاصْبِرُوا».

فَإِنْ كَانَ يَقُولُ: سِيرُوا وَقَتَ كَذَا، وَيَدْفَعُ قَبْلَهُ: دَفَعُوا مَعَهُ. نَصًّا. وَقَالَ أَحْمَدُ: السَّاقَةُ يُضَاعَفُ لَهُمُ الْأَجْرُ، إِنَّمَا يَخْرُجُ فِيهِمْ أَهْلُ قُوَّةٍ وَثَبَاتٍ.

(١) قَالَ فِي «الغَايَةِ»^[٤]: فَلَا خَيْرَ مَعَ الْخِلَافِ، وَلَا شَرَّ مَعَ الْإِثْلَافِ.

[١] أَخْرَجَهُ النَّسَائِيُّ (٤٢٠٤) مِنْ حَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ. وَالحديث عند البخاري (٧١٣٧)، ومسلم (١٨٣٥).

[٢] أَخْرَجَهُ مُسْلِمٌ (٥٥) مِنْ حَدِيثِ تَمِيمِ الدَّارِيِّ.

[٣] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٢٩٦٦)، وَمُسْلِمٌ (١٧٤٢).

[٤] «غَايَةُ الْمُنْتَهَى» (٤٦٤/١).

(وَحَرَّمَ) عَلَى الْجَيْشِ (بِلا إِذْنِهِ) أَي: الْأَمِيرِ: (حَدَّثَ) أَي: إِحْدَاثُ أَمْرٍ، (كَتَعَلَّفَ، وَاحْتِطَابَ، وَنَحَوَّهَمَا)، كَخُرُوجٍ مِنْ عَسْكَرٍ، (و) (كَتَغَجَّلَ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَإِذَا كَانُوا مَعَهُ عَلَى أَمْرٍ جَامِعٍ لَمْ يَذْهَبُوا حَتَّى يَسْتَأْذِنُوهُ﴾ [النور: ٦٢]، وَلَأنَّ الْأَمِيرَ أَعْرَفُ بِحَالِ النَّاسِ وَحَالِ الْعَدُوِّ.

(وَلَا يَنْبَغِي أَنْ يَأْذَنَ) الْأَمِيرُ فِي ذَلِكَ (بِمَوْضِعٍ عَلِمَهُ مَخُوفًا).
نَصًّا. فَإِنْ احتَاجَ أَحَدُهُمْ إِلَى الْخُرُوجِ: بَعَثَ مَعَهُ مَنْ يَحْرُسُهُ.
(وَكَذَا: بِرَازٍ^(١)) بِكَسْرِ الْبَاءِ، فَلَا يَجُوزُ لِأَحَدٍ مِنَ الْجَيْشِ بِلا إِذْنِ^(٢) الْأَمِيرِ؛ لِأَنَّهُ أَعْلَمُ بِفُرْسَانِهِ وَفُرْسَانِ عَدُوِّهِ. وَقَدْ يَبْرُزُ الْإِنْسَانُ لِمَنْ لَا يُطِيقُهُ، فَيَعْرِضُ نَفْسَهُ لِلْهَلَاكِ، فَتَنْكَسِرُ قُلُوبُ الْمُسْلِمِينَ.
وَأَمَّا الْانْغِمَاسُ فِي الْكُفَّارِ: فَيَجُوزُ بِلا إِذْنٍ؛ لِأَنَّهُ يَطْلُبُ الشَّهَادَةَ، وَلَا يُتَرَقَّبُ مِنْهُ ظَفَرٌ وَلَا مُقَاوَمَةٌ، بِخِلَافِ الْمُبَارِزِ، فَتَتَعَلَّقُ بِهِ قُلُوبُ الْجَيْشِ، وَيَرْتَقِبُونَ ظَفَرَهُ.

(فَلَوْ طَلَبَهُ) أَي: الْبِرَازَ (كَافِرٌ: سُنَّ لِمَنْ يَعْلَمُ) مِنْ نَفْسِهِ (أَنَّهُ كُفَّاءٌ) لَهُ (بِرَازُهُ بِإِذْنِ الْأَمِيرِ) نَصًّا؛ لِفِعْلِ حَمَزَةٍ، وَعَلَيَّ، وَغُبَيْدَةَ بْنِ

(١) قوله: (براز) والبراز، بفتح الباء: اسم للفضاء الواسع.

(٢) ذكر الشيخ تقي الدين: أَنَّهُ يُسَنُّ انْغِمَاسُهُ فِي الْعَدُوِّ لِمَنْفَعَةِ الْمُسْلِمِينَ،

وَلَا نُهَيِّ عَنْهُ، وَهُوَ مِنَ التَّهْلُكَةِ. (خطه).

الحارِث، وَغَيْرِهِمْ^[١]. وَبَارَزَ الْبِرَاءُ بْنُ مَالِكٍ مَرْزُبَانَ الدَّارَةَ، فَقَتَلَهُ وَأَخَذَ سَلَبَهُ، فَبَلَغَ ثَلَاثِينَ أَلْفًا^(١)^[٢]، وَلَأَنَّ فِيهِ إِظْهَارًا لِقُوَّةِ الْمُسْلِمِينَ وَجَلَدِهِمْ عَلَى الْحَرْبِ.

فَإِنْ لَمْ يَعْلَمْ مِنْ نَفْسِهِ الْمُكَافَأَةَ لِطَالِبِ الْبِرَازِ: كُرِهَتْ إِجَابَتُهُ؛ لَقَلَّ يُقْتَلُ فَتَنْكَسِرَ قُلُوبُ الْمُسْلِمِينَ.

(فَإِنْ شَرَطَ) كَافِرٌ طَلَبَ الْبِرَازَ: أَنْ لَا يُقَاتِلَهُ غَيْرُ خَصْمِهِ: لَزِمَ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿أَوْفُوا بِالْعُقُودِ﴾ [المائدة: ١]، وَحَدِيثِ: «الْمُؤْمِنُونَ عِنْدَ شُرُوطِهِمْ»^[٣].

(أَوْ كَانَتْ الْعَادَةُ جَارِيَةً أَنْ لَا يُقَاتِلَهُ غَيْرُ خَصْمِهِ: لَزِمَ) ذَلِكَ؛ لَجَرَيَانِهَا مَجْرَى الشَّرْطِ.

وَيَجُوزُ رَمِيُّهُ وَقَتْلُهُ قَبْلَ الْمُبَارَزَةِ؛ لِأَنَّهُ لَا عَهْدَ لَهُ وَلَا أَمَانَ. وَتُبَاحُ دَعْوَى الْمُسْلِمِ الْوَائِقِ مِنْ نَفْسِهِ بِالْقُوَّةِ وَالشَّجَاعَةِ. وَلَا تُسْتَحَبُّ؛ لِعَدَمِ الْحَاجَةِ إِلَيْهَا.

(فَإِنْ انْهَزَمَ الْمُسْلِمُ) الْمُجِيبُ لِطَالِبِ الْبِرَازِ، أَوْ الدَّاعِي إِلَيْهِ، (أَوْ

(١) أي: درهم^[٤].

[١] أخرجه البخاري (٣٩٦٥) من حديث علي.

[٢] أخرجه البيهقي (٣١١/٦) من حديث أنس.

[٣] أخرجه أبو داود (٣٥٩٤) من حديث أبي هريرة، والترمذي (١٣٥٢) من حديث

عمرو بن عوف المزني. وصححه الألباني في «الإرواء» (١٣٠٣).

[٤] التعليق من زيادات (ب).

أُتْخِنَ) بِجِرَاحٍ: (فَلِكُلِّ مُسْلِمٍ الدَّفْعُ) عَنْهُ (وَالرَّمْيُ) لِلْكَافِرِ الْمُبَارِزِ؛ لَانْقِضَاءِ قِتَالِ الْمُسْلِمِ مَعَهُ. وَالْأَمَانُ إِنَّمَا كَانَ حَالَ الْبِرَازِ وَقَدْ زَالَ. وَأَعَانَ حَمْزَةُ وَعَلِيٌّ عُبَيْدَةَ بْنَ الْحَارِثِ عَلَى قَتْلِ شَيْبَةَ بْنِ رَبِيعَةَ حِينَ أُتْخِنَ^(١) عُبَيْدَةَ. وَإِنْ أَعَانَ الْكُفَّارُ صَاحِبَهُمْ: فَعَلَى الْمُسْلِمِينَ عَوْنُ صَاحِبِهِمْ، وَقِتَالُ مَنْ أَعَانَ عَلَيْهِ دُونَ الْمُبَارِزِ؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ بِسَبَبٍ مِنْ جِهَتِهِ. فَإِنْ اسْتَنَجَدَهُمْ، أَوْ عَلِمَ مِنْهُ الرِّضَا بِفَعْلِهِمْ: انْتَقَضَ أَمَانُهُ، وَجَازَ قَتْلُهُ.

(وَإِنْ قَتَلَهُ) أَي: قَتَلَ الْمُسْلِمُ الْكَافِرَ (أَوْ أُتْخِنَهُ) بِالْجِرَاحِ: (فَلَهُ) أَي: الْمُسْلِمُ (سَلْبُهُ)^(٢) بَفَتْحِ السِّينِ وَاللَّامِ، وَيَأْتِي. (وَكَذَا: مَنْ غَرَّرَ بِنَفْسِهِ) فَقَتَلَ كَافِرًا (وَلَوْ) كَانَ الْمُسْلِمُ الْقَاتِلُ (عَبْدًا بِإِذْنِ سَيِّدِهِ، أَوْ امْرَأَةً، أَوْ كَافِرًا، أَوْ صَبِيًّا، بِإِذْنِ) إِمَامٍ أَوْ نَائِبِهِ؛ لَحَدِيثٍ: «مَنْ قَتَلَ قَتِيلًا، فَلَهُ سَلْبُهُ»^[١].

(١) الْإِثْخَانُ: هُوَ الْجُرْحُ الْمُوجِي^[٢].

(٢) قَوْلُهُ: (فَلَهُ سَلْبُهُ) قَالَ فِي «شرح الإقناع»^[٣]: ظَاهِرُهُ: وَلَوْ كَانَتْ الْمُبَارَزَةُ بِغَيْرِ إِذْنٍ، وَقُطِعَ بِهِ فِي «المغني»؛ لِعُمُومِ الْأَدْلَةِ، وَفِي «الإرشاد»: لَا يَسْتَحَقُّهُ مَنْ بَارَزَ بِغَيْرِ إِذْنِ الْإِمَامِ، وَجَزَمَ بِهِ نَاضِمُ الْمَفْرَدَاتِ. (خطه).

[١] أخرجه البخاري (٣١٤٢)، ومسلم (١٧٥١) من حديث أبي قتادة.

[٢] التعليق ليس في (أ).

[٣] «كشاف القناع» (١١٢/٧).

ولا يُخَمَّسُ السَّلْبُ؛ لحديثِ عَوْفِ بْنِ مَالِكٍ، وخَالِدِ بْنِ الْوَلِيدِ:
أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ قَضَى بِالسَّلْبِ لِلْقَاتِلِ، وَلَمْ يُخَمَّسِ السَّلْبُ. رواه
أبو داود^[١].

(لا مُخَذَّلًا، ومُزَجَّفًا، وكُلَّ عاصٍ) ك: رَامَ بَيْنَنَا بِفَتْنٍ: فلا
يَسْتَحِقُّونَ السَّلْبَ؛ لأنَّهُمْ لَيْسُوا مِنْ أَهْلِ الْجِهَادِ.
(حَالُ الْحَرْبِ) مُتَعَلِّقٌ بـ«غَزَر». (فَقَتَلَ أَوْ أَتَخَنَ كَافِرًا مُمْتَنِعًا):
فَلَهُ سَلْبُهُ؛ لِمَا تَقَدَّمَ.

(لا) كَافِرًا (مُشْتَعِلًا بِأَكْلِ، وَنَحْوِهِ) كَنَائِمٍ، (و) لا (مُنْهَزِمًا): فلا
يَسْتَحِقُّ سَلْبَهُ؛ لَعَدَمِ التَّغْيِيرِ بِنَفْسِهِ، أَشْبَهَ قَتَلَ شَيْخٍ فَانٍ، وَامْرَأَةٍ،
وَصَبِيٍّ، وَنَحْوِهِمْ مِمَّنْ لَا يُقْتَلُ.

وَيَسْتَحِقُّ قَاتِلُ السَّلْبِ، عَلَى مَا تَقَدَّمَ، (وَلَوْ شُرْطَ) السَّلْبِ
(لغیره) أي: الْقَاتِلِ، لِإِلْغَاءِ الشَّرْطِ؛ لِمَخَالَفَتِهِ النَّصِّ.

(وكذا: لو قَطَعَ) مُسْلِمٌ مِنْ أَهْلِ جِهَادٍ (أَرْبَعَتُهُ) أي: يَدَيِ الْكَافِرِ
وَرِجْلَيْهِ: فَلَهُ سَلْبُهُ، وَلَوْ قَتَلَهُ غَيْرُهُ؛ لِأَنَّهُ كَفَى الْمُسْلِمِينَ شَرَّهُ، وَلِأَنَّ
مُعَاذَ بْنَ عَمْرٍو بْنَ الْجُمُوحِ أَثْبَتَ أبا جَهْلٍ، وَذَفَفَ^(١) عَلَيْهِ عَبْدُ اللَّهِ بْنُ

(١) قال في «القاموس» في «فصل الدَّالِّ» من بابِ الْفَاءِ: ذَفَّ عَلَى
الْجَرِيحِ، ذَفًّا، وَذَفَافًا، كَكِتَابٍ، وَذَفَفًا مُحَرَّكَةً: أَجْهَرَ، وَالْأَسْمَ:
الذَّفَافُ، كَسَحَابٍ.

[١] أخرجه أبو داود (٢٧٢١). وصححه الألباني في «الإرواء» (١٢٢٣).

مَسْعُودٍ، فَقَضَى النَّبِيُّ ﷺ بِسَلْبِهِ لِمُعَاذٍ^[١].

(وَأِنْ قَطَعَ) مُسْلِمٌ (يَدَهُ) أَي: الْكَافِرِ (وَرِجْلَهُ، وَقَتْلُهُ آخَرُ): فَسَلْبُهُ غَنِيمَةٌ؛ لِعَدَمِ الْإِنْفِرَادِ بِقَتْلِهِ مُعَرَّرًا بِنَفْسِهِ.

(أَوْ أَسْرَهُ) إِنْسَانٌ، (فَقَتْلُهُ الْإِمَامُ): فَسَلْبُهُ غَنِيمَةٌ.

(أَوْ قَتْلُهُ اثْنَانِ فَأَكْثَرُ) اشْتَرَكُوا فِيهِ: (ف) سَلْبُهُ (غَنِيمَةٌ)؛ لِمَا تَقَدَّمَ.

(وَالسَّلْبُ: مَا عَلَيْهِ) أَي: الْكَافِرِ الْمَقْتُولِ، (مِنْ ثِيَابٍ، وَحُلِيِّ، وَسِلَاحٍ، وَدَابَّتُهُ الَّتِي قَاتَلَ عَلَيْهَا، وَمَا عَلَيْهَا) مِنْ آلَتِهَا؛ لِأَنَّهُ تَابِعٌ لَهَا، وَيُسْتَعَانُ بِهِ فِي الْحَرْبِ، فَأَشْبَهَ السَّلَاحَ، وَلَوْ قَتَلَهُ بَعْدَ أَنْ صَرَعه عَنْهَا، وَسَقَطَ إِلَى الْأَرْضِ.

(فَأَمَّا نَفَقَتُهُ) أَي: الْمَقْتُولِ (وَرَحْلُهُ^(١))، وَخِيْمَتُهُ، وَجَنِيْبُهُ) أَي:

الدَّابَّةُ الَّتِي لَمْ يَكُنْ رَاكِبَهَا حَالَ الْقِتَالِ، (ف) هُوَ (غَنِيمَةٌ)؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ مِنْ سَلْبِهِ.

وَقَالَ فِي «فَصْلِ الدَّالِ»: وَدَافَقَتْهُ: أَجْهَزَتْ عَلَيْهِ، كَدَفَقَتْهُ، وَمِنْهُ: دَافَ

أَبْنُ مَسْعُودٍ أَبَا جَهْلٍ يَوْمَ بَدْرٍ. (خَطَهُ).

(١) قَالَ فِي «الْمَطْلَعِ»: الرَّحْلُ: هُوَ الْأُتَاثُ. انْتَهَى.

فَعَطَفُ الْخِيْمَةِ عَلَيْهِ مِنْ عَطْفِ الْخَاصِّ عَلَى الْعَامِّ؛ لِأَنَّ الْخِيْمَةَ، عَلَى

مَا قَالَهُ فِي «الْمَطْلَعِ»: مَسْكَنُهُ مِنَ الرَّحْلِ. (م خ)^[٢].

[١] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٣١٤١)، وَمُسْلِمٌ (١٧٥٢) مِنْ حَدِيثِ عَبْدِ الرَّحْمَنِ بْنِ عَوْفٍ.

[٢] «حَاشِيَةُ الْخُلُوتِيِّ» (٤٧٩/٢).

وَيَجُوزُ سَلْبُ الْقَتْلَى وَتَرْكُهُمْ عُزَاءً؛ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ فِي قَتْلِ
سَلَمَةَ بْنِ الْأَكْوَعِ: «لَهُ سَلْبُهُ أَجْمَعُ»^[١].
(وَيُكْرَهُ التَّلَثُّمُ فِي الْقِتَالِ عَلَى أَنْفِهِ) نَصًّا.
(وَلَا) يُكْرَهُ لَهُ (لُبْسُ عَلَامَةٍ، كَرِيشِ نَعَامٍ) بَلْ يُنَاحُ.

[١] أخرجه مسلم (١٧٥٤) من حديث سلمة بن الأكوع.

(فَصْلٌ)

(وَيَحْرُمُ غَزْوُ بِلَا إِذْنِ الْأَمِيرِ)؛ لِرَجُوعِ أَمْرِ الْحَرْبِ إِلَيْهِ؛ لِعِلْمِهِ
بَكَثَرَةِ الْعَدُوِّ وَقَلَّتِيهِ، وَمَكَامِنِهِ وَكَيْدِهِ.

(إِلَّا أَنْ يَفْجَأَهُمْ عَدُوٌّ) كُفَّارٌ (يَخَافُونَ كَلْبَهُ) بَفَتْحِ اللَّامِ، أَيِ: شَرِّهِ
وَأَذَاهُ، فَيَجُوزُ قِتَالُهُمْ بِلَا إِذْنِهِ؛ لَتَعَيُّنِ الْمَصْلَحَةِ فِيهِ، وَلِذَلِكَ لَمَّا أَغَارَ
الْكُفَّارُ عَلَى لِقَاحِ النَّبِيِّ ﷺ، فَصَادَفَهُمْ سَلَمَةُ بْنُ الْأَكْوَعِ خَارِجًا عَنِ
الْمَدِينَةِ، تَبِعَهُمْ، فَقَاتَلَهُمْ مِنْ غَيْرِ إِذْنٍ، فَمَدَحَهُ النَّبِيُّ ﷺ، وَقَالَ:
«خَيْرُ رِجَالِنَا سَلَمَةُ بْنُ الْأَكْوَعِ» وَأَعْطَاهُ سَهْمَ فَارِسٍ وَرَاجِلٍ^[١].

وكذا: إِنْ عَرَضَتْ لَهُمْ فُرْصَةٌ يَخَافُونَ فَوْتَهَا بِتَرْكِهَا لِلْإِسْتِئْذَانِ.
(فَإِنْ دَخَلَ قَوْمٌ) ذُو مَنَعَةٍ أَوْ لَا، (أَوْ) دَخَلَ (وَاحِدٌ، وَلَوْ عَبْدًا، دَارَ
حَرْبٍ بِلَا إِذْنٍ) إِمَامٍ أَوْ نَائِبِهِ: (فَغَنِمَتُهُمْ فَيءٌ)؛ لِأَنَّهُمْ عُصَاةٌ
بِالْإِفْتِيَاتِ.

(وَمَنْ أَخَذَ) مِنَ الْجَيْشِ أَوْ أَتْبَاعِهِ (مِنْ دَارِ الْحَرْبِ رِكَازًا، أَوْ مُبَاحًا
لَهُ قِيمَةً) فِي مَكَانِهِ (ف) هُوَ (غَنِيمَةٌ)؛ لِحَدِيثِ عَاصِمِ بْنِ كُلَيْبٍ، عَنْ
أَبِي الْجَوَيْرِيَةِ الْجَزَمِيِّ، قَالَ: لَقِيتُ بِأَرْضِ الرُّومِ جَرَّةً فِيهَا ذَهَبٌ، فِي

[١] أخرجه البخاري (٣٠٤١)، ومسلم (١٨٠٧)، واللفظ له من حديث سلمة بن
الأكوع.

إِمْرَةً مُعَاوِيَةَ، وَعَلَيْنَا مَعْنُ بْنُ يَزِيدَ السُّلَمِيُّ، فَأَتَيْتُهُ بِهَا، فَقَسَمَهَا بَيْنَ الْمُسْلِمِينَ، وَأَعْطَانِي مِثْلَ مَا أُعْطِيَ رَجُلًا مِنْهُمْ، ثُمَّ قَالَ: لَوْلَا أَنِّي سَمِعْتُ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ يَقُولُ: «لَا نَقْلَ إِلَّا بَعْدَ الْخُمْسِ» لَأَعْطَيْتُكَ، ثُمَّ أَخَذَ يَعْزِضُ عَلَيَّ مِنْ نَصِيْبِهِ، فَأَيْتُ. أَخْرَجَهُ أَبُو دَاوُدَ^[١].

فَإِنْ لَمْ تَكُنْ لَهُ قِيَمَةٌ هُنَاكَ، كَالْأَقْلَامِ وَالْمِسْنِ: فَلَا خِيَدَ، وَلَوْ صَارَ لَهُ قِيَمَةٌ بِنَقْلِهِ وَمُعَالَجَتِهِ.

(و) مَنْ أَخَذَ (طَعَامًا، وَلَوْ سُكَّرًا وَنَحْوَهُ) كَحُلَوَاءَ وَمَعَاجِينَ، (أَوْ) أَخَذَ (عَلْفًا، وَلَوْ بِلا إِذْنِ) أَمِيرٍ (و) لَا (حَاجَةٍ: فَلَهُ أَكْلُهُ، وَ) لَهُ (إِطْعَامُ سَبِيٍّ اشْتَرَاهُ وَنَحْوَهُ) كَعَبْدِهِ وَغُلَامِهِ. (و) لَهُ (عَلْفٌ دَائِيَّةٌ، وَلَوْ) كَانَتْ (لِتِجَارَةٍ)؛ لَحَدِيثِ عَبْدِ اللَّهِ بْنِ أَبِي أَوْفَى، قَالَ: أَصْبَنَّا طَعَامًا يَوْمَ خَيْبَرَ، فَكَانَ الرَّجُلُ يَأْخُذُ مِنْهُ مِقْدَارَ مَا يَكْفِيهِ، ثُمَّ يَنْصَرِفُ. رَوَاهُ سَعِيدٌ، وَأَبُو دَاوُدَ^[٢]. وَلِسَعِيدٍ: أَنَّ صَاحِبَ جَيْشِ الشَّامِ كَتَبَ إِلَى عُمَرَ: إِنَّا أَصْبَنَّا أَرْضًا كَثِيرَةَ الطَّعَامِ وَالْعَلَّةِ. وَكَرِهْتُ أَنْ أَتَقَدَّمَ فِي شَيْءٍ مِنْ ذَلِكَ؟ فَكَتَبَ إِلَيْهِ: دَعِ النَّاسَ يَعْطِفُونَ وَيَأْكُلُونَ. فَمَنْ بَاعَ مِنْهُمْ شَيْئًا بَذَهَبٍ أَوْ فِضَّةٍ فِيهِ خُمْسُ اللَّهِ وَسِهَامُ الْمُسْلِمِينَ^[٣].

[١] أَخْرَجَهُ أَبُو دَاوُدَ (٢٧٥٣). وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «صَحِيحِ أَبِي دَاوُدَ» (٢٤٥٩).

[٢] أَخْرَجَهُ سَعِيدُ بْنُ مَنْصُورٍ (٢٧٤٠)، وَأَبُو دَاوُدَ (٢٧٠٤). وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «صَحِيحِ أَبِي دَاوُدَ» (٢٤٢٣).

[٣] أَخْرَجَهُ سَعِيدُ بْنُ مَنْصُورٍ (٢٧٥٠) مِنْ حَدِيثِ هَانِئِ بْنِ كَثُومٍ.

و(لا) يجوزُ لَهُ أَنْ يَعْلِفَ مِنْهُ دَابَّةً^(١) (لِصَيْدٍ)^(٢)، كجَارِحٍ وَفَهْدٍ؛
لَعَدَمِ الْحَاجَةِ إِلَيْهَا.
(وَيُرَدُّ فَاضِلًا) مِنْ طَعَامٍ وَعَلَفٍ، (ولو) كَانَ (يَسِيرًا)؛ لَا سِتِغْنَاءَ
عَنْهُ.

(و) يَرُدُّ (ثَمَنَ مَا بَاعَ) مِنْ طَعَامٍ وَعَلَفٍ؛ لِلخَبَرِ.
(وَيَجُوزُ الْقِتَالُ بِسِلَاحٍ مِنَ الْغَنِيمَةِ، وَيُرَدُّهُ) مَعَ حَاجَةٍ وَعَدَمِهَا؛
لِقَوْلِ ابْنِ مَسْعُودٍ: انْتَهَيْتُ إِلَى أَبِي جَهْلٍ، فَوَقَعَ سَيْفُهُ مِنْ يَدِهِ، فَأَخَذْتُهُ

(١) فَإِنْ فَعَلَ، أَيْ: أَطْعَمَ ذَلِكَ، غَرِمَ قِيَمَتُهُ؛ لِأَنَّهُ هَذَا يُرَادُّ لِلتَّفَرُّجِ، وَلَا
حَاجَةَ إِلَيْهِ فِي الْغَزْوِ. (إِقْنَاعٌ وَشَرْحُهُ)^[١].

(٢) قَوْلُهُ: (لَا لِصَيْدٍ) يُطْلَبُ الْفَرْقُ بَيْنَهُ وَبَيْنَ الدَّابَّةِ الْمَعْدَّةِ لِلتَّجَارَةِ وَالْمَعْدَّةِ
لِلصَّيْدِ، حَيْثُ أُبَيِّحُ اخْتِذُ الْعَلَفِ لِلأُولَى دُونَ الثَّانِيَةِ، مَعَ أَنَّهُ قَدْ سَلَفَ أَنَّهُ
يَلْزَمُ الْإِمَامَ أَنْ يَمْنَعَهُمْ مِنَ التَّشَاغُلِ بِالتَّجَارَةِ الَّتِي تَمْنَعُ التَّفَرُّغَ
لِلْجِهَادِ!.

إِلَّا أَنْ يُقَالَ: إِنَّ دَابَّةَ التَّجَارَةِ قَدْ تَكُونُ مِنْ جِنْسٍ مَا يَقَاتِلُ عَلَيْهِ،
كَالْخَيْلِ، فَرُبَّمَا آلَ نَفْعُهَا إِلَى مَنْ يَشْتَرِيهَا مِنَ الْمُقَاتِلَةِ، بِخِلَافِ مَا
يَصَادُّ عَلَيْهِ، كَجَارِحٍ وَفَهْدٍ.

وَرُبَّمَا يُشِيرُ إِلَى هَذَا الْفَرْقِ تَعْلِيلُ الشَّارِحِ لِقَوْلِ الْمُصَنِّفِ: «لَا لِصَيْدٍ».
بِقَوْلِهِ: «لَعَدَمِ الْحَاجَةِ إِلَيْهَا»، فَتَدَبَّرْ. (م خ)^[٢].

[١] «كشاف القناع» (١٢٠/٧).

[٢] «حاشية الخلوتي» (٤٨٠/٢).

فَضَرَبَتْهُ بِهِ حَتَّى بَرَدَ. رَوَاهُ الْأَثَرُمُ. وَلِعَظَمَ الْحَاجَةُ إِلَيْهِ مَعَ بَقَاءِ عَيْنِهِ.
 (ولا) يَجُوزُ الْقِتَالُ (عَلَى فَرَسٍ^(١))، أَوْ نَحْوِهَا، مِنَ الْغَنِيمَةِ، (وَلَا
 لُبْسُ ثَوْبٍ مِنْهَا)؛ لِحَدِيثِ زُوَيْفِعِ بْنِ ثَابِتٍ مَرْفُوعًا: «مَنْ كَانَ يُؤْمِنُ
 بِاللَّهِ وَالْيَوْمِ الْآخِرِ، فَلَا يَرَكُبُ دَابَّةً مِنْ فِئَةِ الْمُسْلِمِينَ، حَتَّى إِذَا
 أَعْجَفَهَا، رَدَّهَا. وَمَنْ كَانَ يُؤْمِنُ بِاللَّهِ وَالْيَوْمِ الْآخِرِ، فَلَا يَلْبَسُ ثَوْبًا مِنْ
 فِئَةِ الْمُسْلِمِينَ، حَتَّى إِذَا أَخْلَقَهُ رَدَّه». رَوَاهُ سَعِيدٌ^[١]. وَلِأَنَّ الدَّابَّةَ
 عُرْضَةٌ لِلْعَطَبِ غَالِبًا، وَقِيَمَتُهَا كَثِيرَةٌ، بِخِلَافِ السَّلَاحِ.

(ولا) يَجُوزُ لِأَحَدٍ (أَخْذُ شَيْءٍ مُطْلَقًا) مِنْ طَعَامٍ أَوْ غَيْرِهِ، فِي دَارِ
 إِسْلَامٍ أَوْ حَرْبٍ (مِمَّا أُحْزِرَ) مِنَ الْغَنِيمَةِ، إِلَّا لِضَرُورَةٍ؛ لِأَنَّهُ إِنَّمَا أُيْحِ
 الْأَخْذُ قَبْلَ جَمْعِهِ لِأَنَّهُ لَمْ يَتَّبَتْ فِيهِ مِلْكُ الْمُسْلِمِينَ بَعْدُ، فَأُشْبِهَ
 الْمَبَاحَاتِ مِنْ نَحْوِ حَطَبٍ وَحَشِيشٍ. فَإِذَا جُمِعَ ثَبَّتَ فِيهِ مِلْكُ
 الْمُسْلِمِينَ، وَصَارَ كَسَائِرِ أَمْلَاكِهِمْ. فَإِنْ لَمْ يَجِدْ مَا يَأْكُلُهُ: جَازَ لَهُ
 الْأَخْذُ؛ لِحِفْظِ نَفْسِهِ وَدَوَائِبِهِ، سَوَاءً أُحْزِرَ بَدَارِ إِسْلَامٍ أَوْ حَرْبٍ.

(١) وَيُحْتَاجُ إِلَى الْفَرْقِ بَيْنَ السَّيْفِ وَالْفَرَسِ، مَعَ أَنَّ كُلًّا مِنْهُمَا تَعَلَّقَ بِهِ بَعْدَ
 جَمْعِهِ حَقٌّ جَمِيعِ الْغَانِمِينَ!.

إِلَّا أَنْ يُقَالَ: إِنَّهُ يَغْلِبُ عَلَى الظَّنِّ بَقَاءُ عَيْنِ السَّيْفِ وَإِمْكَانُ رَدِّهِ،
 بِخِلَافِ الْفَرَسِ، وَكَذَا: الثَّوْبُ. فَتَدْبِرُ. (م خ)^[٢].

[١] أَخْرَجَهُ سَعِيدٌ (٢٧٢٢). وَهُوَ عِنْدَ أَبِي دَاوُدَ (٢٧٠٨) عَنْ سَعِيدِ بْنِ مَنْصُورٍ.
 وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «صَحِيحِ أَبِي دَاوُدَ» (٢٤٢٦).

[٢] «حَاشِيَةُ الْخُلُوتِيِّ» (٤٨٠/٢ - ٤٨١).

(ولا) تجوزُ (التَّضَحِّيَةُ بِشَيْءٍ) يَجِبُ (فِيهِ الْخُمْسُ) مِنْ إِبِلٍ أَوْ بَقَرٍ أَوْ غَنَمٍ.

(وَلَهُ) أَي: الْمُسْلِمِ (لِحَاجَةٍ: دَهْنُ بَدَنِهِ، وَ) دَهْنُ (دَابَّتِهِ) بَدْنِ مِنْ الْغَنَمَةِ.

(و) لَهُ: (شَرْبُ شَرَابٍ^(١)) لِحَاجَةٍ؛ إِنْ حَاقَّ لَهُ بِالطَّعَامِ. وَمَنْ أَخَذَ مَا يَسْتَعِينُ بِهِ فِي عَزَاةٍ مُعَيَّنَةٍ: فَالْفَاضِلُ) مِمَّا أَخَذَهُ (لَهُ^(٢))؛ لِأَنَّهُ أُعْطِيَ عَلَى سَبِيلِ الْمَعَاوَنَةِ وَالتَّفَقَّةِ، لَا عَلَى سَبِيلِ الْإِجَارَةِ، كَمَا لَوْ وَصَّى أَنْ يَحُجَّ عَنْهُ فَلَانٌ بِالْفِ.

(وَالْإِ) يَكُنْ أَخَذَهُ فِي عَزَاةٍ مُعَيَّنَةٍ: (ف) الْفَاضِلُ يُصْرَفُ (فِي الْغَزْوِ)؛ لِأَنَّهُ أَعْطَاهُ الْجَمِيعَ لِيَصْرِفَهُ فِي جِهَةِ قُرْبَةٍ، فَلَزِمَهُ إِنْفَاقُهُ فِيهَا، كَوَصِيَّتِهِ أَنْ يَحُجَّ عَنْهُ بِالْفِ. وَلَا يَتْرُكُ لِأَهْلِهِ شَيْئًا مِمَّا أُعْطِيَهِ لِيَسْتَعِينَ بِهِ فِي الْغَزْوِ، حَتَّى يَصِيرَ إِلَى رَأْسِ مَغْرَاهُ، فَيَبْعَثَ إِلَى عِيَالِهِ مِنْهُ.

(وَإِنْ أَخَذَ دَابَّةً غَيْرَ عَارِيَّةٍ، وَ) لَا (حَبِيسٍ، لِيُغْزَوْهُ عَلَيْهَا: مَلَكَهَا بِهِ) أَي: بِالْغَزْوِ عَلَيْهَا؛ لِحَدِيثِ عُمَرَ: حَمَلْتُ عَلَى فَرَسٍ فِي سَبِيلِ اللَّهِ، فَأَصَاعَهُ صَاحِبُهُ الَّذِي كَانَ عِنْدَهُ، فَأَرَدْتُ أَنْ أَشْتَرِيَهُ، وَظَنَنْتُ أَنَّهُ بَائِعُهُ

(١) قوله: (شَرَابٍ) أَي: مَبَاحُ شُرْبِهِ، كَجُلَّابٍ، وَسَكَنْجَبِينَ.

(٢) قوله: (لَهُ) يَعْنِي: إِذَا لَمْ يَكُنْ مِنَ الزَّكَاةِ، وَإِلَّا رَدَّهُ، كَمَا تَقَدَّمَ. (ح)

بُرْخَصٍ .. الْخَبْرُ^(١). متفقٌ عَلَيْهِ. فَلَوْلَا أَنَّهُ مَلَكَهُ مَا بَاعَهُ، وَلَمْ يَكُنْ لِيَأْخُذَهُ مِنْ عُمَرَ فَيَقِيمُهُ لِلْبَيْعِ فِي الْحَالِ، فَدَلَّ عَلَى أَنَّهُ أَقَامَهُ لِلْبَيْعِ بَعْدَ غَزْوِهِ عَلَيْهِ. أَشَارَ إِلَيْهِ أَحْمَدُ. فَإِنْ لَمْ يَغْزُ: رَدَّهَا.

(وَمِثْلُهَا) أَيِ: الدَّائِبَةِ: (سِلَاحٌ، وَغَيْرُهُ): إِذَا أَخَذَهُ غَيْرَ عَارِيَّةٍ وَلَا حَبِيسٍ مَلَكَهُ بَغْزِوهِ بِهِ، لَا قَبْلَهُ.

(١) قوله: (الْخَبْر) وتامُّهُ: فسألتُ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ، فَقَالَ: «لَا تَشْتَرِهِ، وَإِنْ أَعْطَاكَ بِدَرَاهِمٍ، فَإِنَّ الْعَائِدَ فِي صَدَقَتِهِ كَالْكَلْبِ يَعُودُ فِي قَيْئِهِ»^[١].



[١] أخرجه البخاري (١٤٩٠)، ومسلم (١٦٢١).

(بَابُ : قِسْمَةُ الْغَنِيمَةِ)

(وهي) فَعِيلَةٌ، بِمَعْنَى مَغْنُومَةٍ، مُشْتَقَّةٌ مِنَ الْغَنَمِ، وَهُوَ: الرَّبْحُ.
وَاصْطِلَاحًا: (مَا أُخِذَ مِنْ مَالِ حَرْبِي قَهْرًا^(١) بِقِتَالٍ، وَمَا أُلْحِقَ بِهِ)
أَي: بِالْمَأْخُودِ بِقِتَالٍ، كِفْدِيَّةٍ أَسْرَى، وَهَدِيَّةٍ حَرْبِيٍّ لِأَمِيرِ جَيْشٍ أَوْ غَيْرِهِ
بِدَارِ حَرْبٍ، وَمَا أُخِذَ مِنْ مُبَاحِهَا بِقُوَّةِ الْجَيْشِ.
وَحُصِّلَتْهَا: لِأَهْلِ الْخُمْسِ. وَبَاقِيهَا: لِلْعَاقِلِينَ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى:
﴿وَأَعْلَمُوا أَنَّمَا غَنِمْتُمْ مِنْ شَيْءٍ فَإِنَّ لِلَّهِ خُمُسَهُ﴾ .. الْآيَةُ [الأنفال: ٤١]،
فَإُضَافَهَا إِلَيْهِمْ، ثُمَّ جَعَلَ خُمُسَهَا لِمَنْ ذَكَرَهُ، فَدَلَّ عَلَى أَنَّ أَرْبَعَةَ
أَخْمَاسِهَا لَهُمْ. ثُمَّ قَالَ: ﴿فَكُلُّوا مِمَّا غَنِمْتُمْ حَلَالًا طَيِّبًا﴾ [الأنفال:
٦٩]. وَقَسَّمَهَا النَّبِيُّ ﷺ كَذَلِكَ.
وَلَمْ تَحِلَّ الْعَنَائِمُ لِمَنْ مَضَى مِنَ الْأُمَمِ؛ لِلْخَبَرِ^(٢) [١]، ثُمَّ كَانَتْ فِي

بَابُ قِسْمَةِ الْغَنِيمَةِ

- (١) خَرَجَ بِهِ مَا يُؤْخَذُ مِنْ أَمْوَالِ أَهْلِ الذِّمَّةِ، مِنْ جِزْيَةٍ أَوْ خَرَاجٍ وَنَحْوِهِ.
(ش ع) [٢].
(٢) قَوْلُهُ: (لِلْخَبَرِ) وَهُوَ مَا رَوَى أَبُو هُرَيْرَةَ، قَالَ: قَالَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ: «لَمْ
تَحِلَّ الْعَنَائِمُ لِقَوْمِ سُودِ الرُّؤُوسِ غَيْرِكُمْ، كَانَتْ تَنْزِلُ نَارًا مِنَ السَّمَاءِ

[١] «كشاف القناع» (١٢٧/٧).

[٢] يشير إلى قوله ﷺ: «أعطيت خمسًا لم يعطهن أحد من الأنبياء قبلي...» أخرجه

البخاري (٤٣٨)، ومسلم (٥٢١) من حديث جابر.

أَوَّلُ الْإِسْلَامِ لِرَسُولِ اللَّهِ ﷺ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿يَسْأَلُونَكَ عَنِ الْأَنْفَالِ...﴾ الآية [الأنفال: ١]. ثُمَّ صَارَ لِلْعَانِمِينَ أَرْبَعَةُ أَخْمَاسِهَا.

(وَيَمْلِكُ أَهْلُ حَرْبٍ مَالَنَا بِقَهْرٍ) حَتَّى عَبْدًا مُسْلِمًا، كَأَخْذِ بَعْضِهِمْ مَالَ بَعْضٍ (وَلَوْ اعْتَقَدُوا تَحْرِيمَهُ)؛ لِأَنَّ الْقَهْرَ سَبَبٌ يَمْلِكُ بِهِ الْمُسْلِمُ مَالَ الْكَافِرِ، فَمَلَكَ بِهِ الْكَافِرُ مَالَ الْمُسْلِمِ، كَالْبَيْعِ^(١).

وظَاهِرُهُ: وَلَوْ قَبْلَ الْحِيَاظَةِ إِلَى دَارِهِمْ. وَجَزَمَ بِهِ فِي «الْإِقْنَاعِ». وَفِي «الْقَوَاعِدِ الْفَقْهِيَّةِ»: الْمَنْصُوصُ^(٢): أَنَّهُمْ لَا يَمْلِكُونَهُ إِلَّا

تَأْكُلُهَا» متفق عليه^[١]. (ش ع)^[٢].

(١) قَالَ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ: مِنَ الْعُلَمَاءِ مَنْ قَالَ إِذَا أَسْلَمَ الْكَافِرُ وَفِي يَدِهِ مَالٌ مُسْلِمٍ، قَدْ أَخَذَهُ قَهْرًا، فَإِنَّهُ يَرُدُّهُ إِلَى مَالِكِهِ. قَالَ: وَهُوَ قَوْلُ الشَّافِعِيِّ، وَأَبِي الْخَطَّابِ، وَهُوَ رَوَايَةٌ عَنْ أَحْمَدَ. (خطه)^[٣].

(٢) وَمَذْهَبُ مَالِكٍ: أَنَّهُمْ يَمْلِكُونَهَا قَبْلَ الْحِيَاظَةِ إِلَى دَارِهِمْ.

وَمَذْهَبُ أَبِي حَنِيفَةَ: يَمْلِكُونَهَا بِالْحِيَاظَةِ إِلَى دَارِهِمْ.

وَعَنْ أَحْمَدَ رَوَاتَانِ، كَالْمَذْهَبَيْنِ.

[١] لَمْ أَجِدْهُ فِي «الصَّحِيحِينَ» بِهَذَا اللَّفْظِ، وَإِنَّمَا أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (٤٠٣/١٢) (٧٤٣٣)، وَالتِّرْمِذِيُّ (٣٠٨٥)، وَالنَّسَائِيُّ فِي الْكَبَرِيِّ (١١٢٠٩)، وَابْنُ حِبَانَ (٤٨٠٦). وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الصَّحِيحَةِ» (٢١٥٥). وَأَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٤٣٨)، وَمُسْلِمٌ (٥٢١) بِلَفْظٍ: «أَعْطَيْتُ خَمْسًا لَمْ يَعْطَهُنَّ أَحَدٌ مِنَ الْأَنْبِيَاءِ قَبْلِي...». الْحَدِيثُ عَنْ جَابِرٍ مَرْفُوعًا. وَتَقَدَّمَ تَخْرِيجُهُ آتِفًا.

[٢] «كَشَافُ الْقِنَاعِ» (١٢٨/٧).

[٣] التَّعْلِيقُ مِنْ زِيَادَاتِ (ب).

بِالْحِيَازَةِ إِلَى دَارِهِمْ^(١).

(حَتَّى مَا شَرَدَ) إِلَيْهِمْ مِنْ دَوَابِّنَا، (أَوْ أَبَقَ) إِلَيْهِمْ مِنْ رَقِيقِنَا (أَوْ أَلْقَتْهُ رِيحُ إِلَيْهِمْ) مِنْ سُفُنِنَا.

(و) حَتَّى (أُمُّ وَلَدٍ^(٢)) لِمُسْلِمٍ،

وعند الشافعي: لا يَمْلِكُونَهَا مُطْلَقًا. وهو رواية عن أحمد. قال الشيخ تقي الدين: لم يُنَصَّ أحمدُ على الملك، ولا على عَدَمِهِ، وإنما نَصَّ على أحكامٍ أُخِذَ مِنْهَا ذَلِكَ. قال: والصَّوابُ أَنَّهُمْ يَمْلِكُونَهَا مِلْكًا مُقَيَّدًا لا يُسَاوِي أَمْلَاكَ الْمُسْلِمِينَ مِنْ كُلِّ وَجْهِ. انتهى.

وذلك لما تقدَّم من أَنَّ رَبَّهُ إِذَا أَدْرَكَه أَخَذَهُ، إمَّا مَجَانًا أَوْ بِالثَّمَنِ، على التَّفْصِيلِ السَّابِقِ. (خطه)^[١].

(١) قوله: (لا يَمْلِكُونَهُ..) وعنه: لا يَمْلِكُونَهُ مُطْلَقًا، أي: لا بِحِيَازَةٍ وَلَا غَيْرِهَا، اخْتَارَهُ الْآجِرِيُّ، وَأَبُو مُحَمَّدٍ يُوسُفُ الْجَوَزِيُّ، وَنَصَرَهُ أَبُو الْخَطَّابِ. (فروع)^[٢].

(٢) قوله: (وحتى أُمُّ وَلَدٍ) قدَّمه في «المُعْنَى»، و«الشَّرْحَ»، و«الفُرُوعَ». والزَّوَايَةُ الثَّانِيَةُ: لا يَمْلِكُونَهَا، كَالْوَقْفِ. صَحَّحَهَا ابْنُ عَقِيلٍ، وَالنَّاظِمُ. قال في «الْإِنْصَافِ»: وهي الصَّوابُ.

وعلى الْأَوَّلَى: متى قُسِمَتْ، أو اشْتَرَاهَا إِنْسَانٌ، لم يَكُنْ لِسَيِّدِهَا أَخْذُهَا

[١] التعليق ليس في الأصل.

[٢] «الفروع» (٢٧٣/١٠).

وَمُكَاتِبًا^(١)؛ لَأَنَّهُمَا يُضْمَنَانِ بِقِيَمَتَيْهِمَا إِذَا تَلَفَا، فَأَشْبَهَا الْقِرْنَ. فَلَا يَنْفَدُ فِي رَقِيقٍ اسْتَوْلَوْا عَلَيْهِ عِتْقٌ، وَلَا يَجِبُ فِي نَقْدٍ وَنَحْوِهِ اسْتَوْلَوْا عَلَيْهِ زَكَاةٌ.

وَإِذَا مَلَكَ مُسْلِمٌ أُخْتَيْنِ، وَنَحْوَهُمَا، فَوَطِئَ إِحْدَاهُمَا، ثُمَّ اسْتَوْلَى عَلَيْهَا الْكُفَّارُ: فَلَهُ وَطْءُ الْأُخْرَى؛ لَزَوَالِ مِلْكِهِ عَنْ أُخْتِهَا. وَإِنْ أَسْلَمُوا وَبَآيَدِيهِمْ شَيْءٌ مِنْ ذَلِكَ: فَهُوَ لَهُمْ. نَصًّا^(٢).
(وَلَا) يَمْلِكُونَ (وَقَفًّا)^(٣) عَبْدًا أَوْ غَيْرَهُ، بِاسْتِيلَاءٍ عَلَيْهِ؛ لِأَنَّهُ لَا

إِلَّا بِالْتَّمَنِ. انتهى.

انظر: ما الْفَرْقُ بَيْنَ الْوَقْفِ وَبَيْنَ أُمِّ الْوَلَدِ؛ إِذِ الْعِلَّةُ - وَهِيَ عَدَمُ الْبَيْعِ - مَوْجُودَةٌ فِيهَا، بَلِ الْوَقْفُ قَدْ عُهِدَ بَيْعُهُ فِيمَا إِذَا تَعَطَّلَتْ مَنَافِعُهُ، أَوْ قُصِدَ إِصْلَاحُهُ بِبَيْعِ بَعْضِهِ. (خطه)^[١].

(١) قال في «المستوعب»: ويكونُ المكاتبُ على كتابتيه عندَ من حصل، وكذلك إن افتداه سيده، فهو على كتابتيه أيضًا. (ح ع)^[٢].

(٢) ولعلَّ مثله إذا دخلوا علينا بأمانٍ ومعهم شيءٌ من ذلك، فلا يُتَعَرَّضُ لهم. فتدبر. (ح ع).

قال (م ص): والظاهرُ أنَّ مثله ما لو دخلوا إلينا بأمانٍ ومعهم مالٌ مُسْلِمٍ قد استولوا عليه قهراً، فإنه يكونُ لهم، ولا يتعرَّضُ لهم.

(٣) قوله: (لَا وَقَفًّا) يُطْلَبُ الْفَرْقُ بَيْنَهُ وَبَيْنَ أُمِّ الْوَلَدِ؛ إِذِ الْعِلَّةُ - وَهِيَ عَدَمُ

[١] التعليق من زيادات (ب).

[٢] «حواشي الإقناع» (٤٧١/١).

يَصِحُّ نَقْلُ الْمَلِكِ فِيهِ .

(وَيُعْمَلُ بَوَسْمٍ عَلَى حَبِيسٍ)؛ لِقُوَّةِ الدَّلَالَةِ عَلَيْهِ، (ك) مَا يُعْمَلُ
بـ (قَوْلِ مَأْسُورٍ) اسْتَوْلَى عَلَيْهِ مِنْ كُفَّارٍ: (هُوَ مَلِكُ فُلَانٍ^(١)) فَيُرَدُّ إِلَيْهِ
إِذَا عُرِفَ، وَلَا يُقَسَّمُ. نَصًّا.

وكذا: إِذَا أُصِيبَ مَرْكَبٌ مِنْ بِلَادِ الرُّومِ، فِيهَا نَوَاتِيَّةٌ، وَقَالُوا: هَذَا
لِفُلَانٍ، وَهَذَا لِفُلَانٍ. قَالَ أَحْمَدُ: هَذَا قَدْ عُرِفَ صَاحِبُهُ، لَا يُقَسَّمُ.
(وَلَا) يَمْلِكُونَ (خُرًّا، وَلَوْ ذِمِّيًّا)؛ لِأَنَّهُ لَا يُضْمَنُ بِالْقِيَمَةِ، وَلَا
تَثْبُتُ الْيَدُ عَلَيْهِ بِحَالٍ. وَمَتَى قُدِرَ عَلَى الذَّمِّيِّ، رُدَّ إِلَى ذِمَّتِهِ؛ لِبَقَائِهَا،
وَلَمْ يَجْزِ اسْتِرْقَاقُهُ. (وَيَلْزَمُ فِدَاؤُهُ) أَي: الذَّمِّيُّ، مِنْ أَهْلِ حَرْبٍ اسْتَوْلَوْا
عَلَيْهِ، كَفِدَاءٍ مُسْلِمٍ.

(وَلَا) يَجُوزُ (فِدَاءُ) أُسِيرٍ (بِخَيْلٍ، وَ) لَا (سِلَاحٍ)؛ لِأَنَّهُ إِعَانَةٌ عَلَى

الْبَيْعِ - مَوْجُودَةٌ فِيهَا أَيْضًا، بَلِ الْوَقْفُ قَدْ عُهِدَ بِيَعُهُ فِيمَا إِذَا تَعَطَّلَتْ
مَنَافِعُهُ وَقُصِدَ إِصْلَاحُهُ، يَبِيعُ بَعْضُهُ.

فَالرَّوَايَةُ الثَّانِيَةُ الْمَصْرُوحَةُ بِأَنَّهُمْ لَا يَمْلِكُونَهَا - الَّتِي صَحَّحَهَا ابْنُ عَقِيلٍ،
وَقَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»: إِنَّهَا الصَّوَابُ - أَظْهَرَ. فَتَدَبَّرْ. (م خ)^[١].

(١) قَالَ الْإِمَامُ: وَمِثْلُهُ لَوْ أُسِرَتْ مَرْكَبٌ كُفَّارٍ، وَقَالَ بَعْضُ التَّوَاخِيذِ عَنْ
شَيْءٍ فِيهَا: هَذَا مَلِكُ فُلَانٍ. فَإِنَّهُ يُقْبَلُ. وَظَاهِرُهُ: وَلَوْ كَانَ الْقَائِلُ
وَاحِدًا. (م خ)^[٢].

[١] «حاشية الخلوتي» (٢/٤٨٤).

[٢] «حاشية الخلوتي» (٢/٤٨٤).

المُسْلِمِينَ، (و) لَا فِدَاءَ بِ(مُكَاتِبٍ، و) لَا (أُمٌّ وَلَدٍ) وَلَوْ كَافِرِينَ؛
لَانِعْقَادِ سَبَبِ الْحُرِّيَةِ فِيهِمَا.

(وَيَنْفَسِخُ بِهِ) أَي: بِاسْتِيلَاءِ أَهْلِ حَرْبٍ: (نِكَاحُ أُمَةٍ) مُزَوَّجَةٍ
اسْتَوْلَوْا عَلَيْهَا وَحَدَّهَا؛ لِمَلِكِهِمْ رَقَبَتُهَا وَمَنَافِعُهَا، وَكِنِكَاحِ كَافِرَةٍ
سُبَيْتٍ وَحَدَّهَا.

(وَلَا) يَنْفَسِخُ بِهِ نِكَاحُ (حُرَّةٍ) مُزَوَّجَةٍ؛ لِأَنَّهُمْ لَا يَمْلِكُونَهَا. (وَأِنْ
أَخَذْنَاهَا) أَي: الْحُرَّةَ مِنْهُمْ، (أَوْ) أَخَذْنَا مِنْهُمْ (أُمٌّ وَلَدٍ: زُدَّتْ) حُرَّةٌ
(لِزَوْجٍ)؛ لِبَقَاءِ نِكَاحِهِ، (و) زُدَّتْ أُمٌّ وَلَدٍ (لِسَيِّدٍ) حَيْثُ عُرِفَ.
(وَيَلْزَمُ سَيِّدًا أَخْذَهَا) أَي: أُمٌّ وَلَدِهِ قَبْلَ قِسْمَةِ مَجَانًا، (وَبَعْدَ قِسْمَةِ،
بِثَمَنِهَا) وَلَا يَدْعُهَا يَسْتَحِلُّ فَرَجَهَا مَنْ لَا تَحِلُّ لَهُ.

(وَوَلَدُهُمَا) أَي: الْحُرَّةَ وَأُمُّ الْوَلَدِ (مِنْهُمْ) أَي: أَهْلُ الْحَرْبِ:
(كَوَلَدِ زَنَى). وَهَذَا وَاضِحٌ فِي وَلَدِ الْحُرَّةِ؛ لِأَنَّهُ لَا مِلْكَ لَهُمْ فِيهَا، وَلَا
شُبْهَةَ مِلْكِ. وَأَمَّا أُمُّ الْوَلَدِ، فَلَمْ أَرَهُ لِغَيْرِهِ، وَلَمْ يَظْهَرْ لِي وَجْهُهُ؛ لِأَنَّهُمْ
يَمْلِكُونَهَا بِالْقَهْرِ، كَمَا تَقَدَّمَ، فَهُوَ مِنْ مَالِكٍ. وَعَلَى الْقَوْلِ بِأَنَّهُمْ لَا
يَمْلِكُونَهَا: وَقَعَ الْوَطْءُ فِي مِلْكِ مُخْتَلَفٍ فِيهِ، فَيَلْحَقُ النَّسَبُ.

(وَأِنْ أَبَى) وَلَدُ مُسْلِمَةٍ حُرَّةٍ، أَوْ غَيْرِهَا، مِنْ أَهْلِ حَرْبٍ
(الْإِسْلَامُ^(١)): ضُرِبَ وَحُبِسَ حَتَّى يُسْلِمَ)؛ لِأَنَّهُ مُسْلِمٌ تَبَعًا لِأُمِّهِ؛ فَلَا

(١) قوله: (وَأِنْ أَبَى الْإِسْلَامَ... إلخ) أَي: فِي حَالٍ يَعْقِلُهُ. (م خ) [١].

يُقَرَّرُ عَلَى الْكُفْرِ^(١).

(وَلَمُشْتَرٍ أَسِيرًا) مِنْ كَافِرٍ (رُجُوعٌ) عَلَى الْأَسِيرِ (بَثْمِهِ بَنِيَّةٌ رُجُوعٌ) عَلَيْهِ؛ لَمَا رَوَى سَعِيدٌ عَنْ عُمَرَ: أَيُّمَا رَجُلٍ أَصَابَ رَقِيقَهُ وَمَتَاعَهُ بِعَيْنِهِ، فَهُوَ أَحَقُّ بِهِ مِنْ غَيْرِهِ. وَإِنْ أَصَابَهُ فِي أَيْدِي الثُّجَّارِ بَعْدَ مَا انْقَسَمَ، فَلَا سَبِيلَ إِلَيْهِ. وَأَيُّمَا حُرٍّ اشْتَرَاهُ الثُّجَّارُ فَإِنَّهُ يَرُدُّ إِلَيْهِمْ رُؤُوسَ أَمْوَالِهِمْ، فَإِنَّ الْحُرَّ لَا يُبَاعُ وَلَا يُشْتَرَى. وَلَأَنَّ الْأَسِيرَ يَلْزِمُهُ فِدَاءُ نَفْسِهِ؛ لِيَتَخَلَّصَ مِنْ حُكْمِ الْكُفَّارِ. فَإِذَا نَابَ عَنْهُ غَيْرُهُ فِيهِ، وَجَبَ عَلَيْهِ قَضَاؤُهُ، كَقَضَاءِ دَيْنِهِ عَنْهُ. فَإِنْ اخْتَلَفَا فِي قَدْرِ الثَّمَنِ، فَقَوْلُ أَسِيرٍ^(٢)؛ لَأَنَّهُ غَارِمٌ مُنْكَرٌ

(١) قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»: وَتُرَدُّ مُسْلِمَةٌ سَبَاهَا الْعَدُوُّ إِلَى زَوْجِهَا وَوَلَدِهَا مِنْهُمْ، كَمُلَاعَنَةٍ، وَزَنَى.

(وَأَنَّ أَبَى الْإِسْلَامِ حُبْسٌ وَضَرْبٌ حَتَّى يُسَلِّمَ) وَنَقَلَ ابْنُ هَانِيٍّ: لَا يُعْجِبُنِي أَنْ يُقْتَلَ. انْتَهَى.

وَعَلَى قِيَاسِهِ: كُلُّ مَنْ حُكِمَ بِإِسْلَامِهِ تَبَعًا لِلدَّارِ بِمَوْتِ أَحَدِ أَبَوَيْهِ، وَإِسْلَامِ أَحَدِهِمَا، إِذَا أَبَى الْإِسْلَامَ فَيُحْبَسُ وَيُضْرَبُ، وَلَا يَنْبَغِي أَنْ يُقْتَلَ؛ لَعَدَمِ الْفَارِقِ. وَيَكُونُ ذَلِكَ مُسْتَثْنًى مِنْ حُكْمِ الْمُرْتَدِّ الْآتِي، فَيُفَرَّقُ بَيْنَ مَنْ ارْتَدَّ بَعْدَ إِسْلَامِهِ نَظْقًا، وَبَيْنَ مَنْ ارْتَدَّ بَعْدَ الْحُكْمِ بِإِسْلَامِهِ مِنْ غَيْرِ نَظْقٍ. وَاللَّهُ أَعْلَمُ. (ح)^[١].

(٢) قَوْلُهُ: (فَقَوْلُ أَسِيرٍ) قَالَ فِي «تَصْحِيحِ الْفُرُوعِ»: وَهُوَ الصَّحِيحُ، قَطَعَ بِهِ فِي «الْمَغْنِيِّ»، وَ«الشَّرْحِ»، وَنَصَرَاهُ.

لِلزَّائِدِ، وَالْأَصْلُ بَرَاءَتُهُ مِنْهُ.

(وَأِنْ أُخِذَ مِنْهُمْ) أَي: أَهْلُ الْحَرْبِ (مَالٌ مُسْلِمٍ، أَوْ) مَالٌ (مُعَاهِدٍ) ذِمِّيٌّ أَوْ غَيْرُهُ، اسْتَوْلَوْا عَلَيْهِ (مَجَانًّا) أَي: بِلَا عِوَضٍ، وَعُرِفَ رَبُّهُ: (فَلِرَبِّهِ أَخْذُهُ) إِنْ أَدْرَكَهُ قَبْلَ قَسْمِهِ (مَجَانًّا)؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عُمرَ: أَنَّ غُلَامًا لَهُ أَبَقَ إِلَى الْعَدُوِّ، فَظَهَرَ عَلَيْهِ الْمُسْلِمُونَ، فَرَدَّهُ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ إِلَى ابْنِ عُمرَ. وَعَنْهُ: قَالَ: ذَهَبَ فَرَسٌ لَهُ، فَأَخَذَهَا الْعَدُوُّ، فَظَهَرَ عَلَيْهَا الْمُسْلِمُونَ، فَرَدَّ عَلَيْهِ فِي زَمَنِ النَّبِيِّ ﷺ. رَوَاهُمَا أَبُو دَاوُدَ^[١]، وَلِقَوْلِ عُمرَ: مَنْ وَجَدَ مَالَهُ بِعَيْنِهِ، فَهُوَ أَحَقُّ بِهِ مَا لَمْ يُقَسَّم. رَوَاهُ سَعِيدٌ، وَالْأَثَرُ. فَإِنْ قَسَمَهُ الْإِمَامُ مَعَ عِلْمِهِ رَبُّهُ: لَمْ تَصِحَّ الْقِسْمَةُ، وَوَجِبَ رَدُّهُ إِلَى رَبِّهِ مَجَانًّا. وَإِنْ أَبَى رَبُّهُ أَخْذَهُ: قَسَمَهُ الْإِمَامُ؛ لِأَنَّ رَبَّهُ لَمْ يَمْلِكْهُ يَادْرَاكِه، بَلْ هُوَ أَحَقُّ بِهِ، فَإِذَا تَرَكَهُ سَقَطَ حَقُّهُ مِنَ التَّقْدِيمِ^(١).

وَالْوَجْهُ الثَّانِي: الْقَوْلُ قَوْلُ الْمُشْتَرِي، قَوَاهُ فِي «تَصْحِيحِ الْفُرُوعِ»، وَذَكَرَ فِي «الْإِنْصَافِ» أَنَّهُ الظَّاهِرُ. (ح ع)^[٢].
(١) وَإِنْ وَجَدَهُ، أَي: وَجَدَ رَبُّ الْمَالِ مَالَهُ بِيَدِ مُسْتَوْلٍ عَلَيْهِ مِنَ الْحَرَبِيِّينَ، وَقَدْ جَاءَنَا بِأَمَانٍ، أَوْ جَاءَنَا مُسْلِمًا، فَلَا حَقَّ لَهُ، أَي: لِرَبِّهِ فِيهِ؛ لِحَدِيثِ: «مَنْ أَسْلَمَ عَلَى شَيْءٍ فَهُوَ لَهُ»^[٣].

[١] أَخْرَجَهُمَا أَبُو دَاوُدَ (٢٦٩٨، ٢٦٩٩). وَصَحَّحَهُمَا الْأَلْبَانِيُّ فِي «صَحِيحِ أَبِي دَاوُدَ» (٢٤١٧، ٢٤١٨).

[٢] «حَوَاشِي الْإِقْنَاعِ» (١/٤٧٣).

[٣] سَيَأْتِي تَخْرِيجُهُ (ص ٤٢٤).

(و) إِنْ أَخَذَ مِنْهُمْ مَالٌ مُسْلِمٍ أَوْ مُعَاهِدٍ (بَشْرَاءٍ، أَوْ) قِتَالٍ، وَأَدْرَكَهُ رَبُّهُ (بَعْدَ قِسْمَةٍ): فَلِرَبِّهِ أَخْذُهُ (بَثْمَنِهِ)؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ: أَنَّ رَجُلًا وَجَدَ بَعِيرًا لَهُ كَانَ الْمَشْرِكُونَ أَصَابُوهُ، فَقَالَ لَهُ النَّبِيُّ ﷺ: «إِنْ أَصَبْتَهُ قَبْلَ أَنْ نَقْسِمَهُ، فَهُوَ لَكَ، وَإِنْ أَصَبْتَهُ بَعْدَ مَا قُسِمَ، أَخَذْتَهُ بِالْقِيَمَةِ»^[١]. وَلِئَلَّا يُفْضِيَ إِلَى ضَيَاعِ الثَّمَنِ عَلَى الْمُشْتَرِي، وَحِرْمَانِ آخِذِهِ مِنْ

قال في «الاختيارات»: فإذا أسلموا، وفي أيديهم أموال المسلمين، فهي لهم، نصَّ عليه الإمام أحمد، وقال في رواية أبي طالب: ليس بين المسلمين اختلافٌ في ذلك.

قال أبو العباس: وهذا يرجع إلى أَنَّ كُلَّ مَا قَبِضَهُ الْكَفَّارُ مِنَ الْأَمْوَالِ قَبْضًا يَعْتَقِدُونَ جَوَازَهُ، فَإِنَّهُ يَسْتَقِرُّ لَهُمْ بِالْإِسْلَامِ، كَالْعُقُودِ الْفَاسِدَةِ، وَالْأَنْكِحَةِ، وَالْمَوَارِيثِ وَغَيْرِهَا، ولهذا لا يَضْمَنُونَ مَا أَتْلَفُوهُ عَلَى الْمُسْلِمِينَ بِالْإِجْمَاعِ (ش إقناع)^[٢].

«تَمَّةٌ»: قال في «الاختيارات» في آخر «الهدنة»: مَنْ كَسَبَ شَيْئًا فَادَّعَاهُ رَجُلٌ وَأَخَذَهُ، فَعَلَى الْآخِذِ لِلْمَأْخُوذِ مِنْهُ مَا غَرِمَهُ عَلَيْهِ مِنْ نَفَقَةٍ وَغَيْرِهَا، إِنْ لَمْ يَعْرِفْهُ مِلْكُ الْغَيْرِ، أَوْ عَرَفَ وَأَنْفَقَ غَيْرَ مُتَبَرِّعٍ. (ح ع)^[٣].

[١] أخرجه الدارقطني (٤/١١٤، ١١٥)، والبيهقي (٩/١١١) بنحوه. وقال البيهقي عقبه: هذا الحديث يُعرف بالحسن بن عُماره... والحسن بن عُماره متروك لا يحتج به.

[٢] «كشاف القناع» (٧/١٣١).

[٣] «حواشي الإقناع» (١/٤٧١).

الْغَنِيمَةُ. وَحَقُّهُمَا يَنْجَبِرُ بِالثَّمَنِ، فَرُجُوعُ صَاحِبِ الْمَالِ فِي عَيْنِ مَالِهِ بِثَمَنِهِ جَمْعٌ بَيْنَ الْحَقَّيْنِ، كَأَخْذِ الشَّقْصِ بِالشُّفْعَةِ.
 (وَلَوْ بَاعَهُ) أَي: مَالُ الْمُسْلِمِ أَوْ الْمُعَاهَدِ، أَخَذَهُ مِنْ كُفَّارٍ، (أَوْ وَهَبَهُ) أَخَذَهُ مِنْهُمْ، (أَوْ وَقَفَهُ، أَوْ أَعْتَقَهُ أَخَذَهُ) مِنْهُمْ: لَزِمَ.
 (أَوْ بَاعَهُ، أَوْ وَهَبَهُ، أَوْ وَقَفَهُ، أَوْ أَعْتَقَهُ (مَنْ انْتَقَلَ إِلَيْهِ) ذَلِكَ مِمَّنْ أَخَذَهُ مِنْهُمْ: (لَزِمَ) ذَلِكَ التَّصَرُّفُ؛ لَصُدُورِهِ مِنْ مَالِكٍ فِي مِلْكِهِ.
 (وَلِرَبِّهِ أَخَذَهُ، كَمَا سَبَقَ) أَي: مَجَّانًا إِنْ أَخَذَهُ مِنْ كُفَّارٍ مَجَّانًا، وَبَثْمَنِهِ إِنْ أَخَذَ مِنْهُمْ بِشِرَاءٍ، أَوْ بَعْدَ قِسْمَةٍ (مِنْ آخِرِ مُشْتَرٍ^(١))، (و) آخِرِ (مُتَّهِبٍ^(٢))، كَأَوَّلِ أَخْذِهِ. قَالَ ابْنُ رَجَبٍ فِي «الْقَوَاعِدِ»: وَالْأَظْهَرُ: أَنَّ الْمَطَالَبَةَ تَمْنَعُ التَّصَرُّفَ، كَالشُّفْعَةِ.

- (١) قوله: (مِنْ آخِرِ مُشْتَرٍ، وَمُتَّهِبٍ) فعلى هذا: لو أُخِذَ مِنَ الْكُفَّارِ بِعَوَضٍ، ثُمَّ وَهَبَهُ أَخْذُهُ لآخر، ثُمَّ جَاءَ رَبُّهُ، فَلَهُ أَخْذُهُ، لَكِنْ بِعَوَضِهِ، وَعَكْسُهَا بِعَكْسِهَا، أَشَارَ إِلَيْهِ شَيْخُنَا فِي «شَرْحِهِ». (م خ). (خطه)^[١].
 (٢) وَمُقْتَضَاهُ: أَنَّهُ يَأْخُذُهُ مِنَ الْمُتَّهِبِ بِثَمَنِهِ، حَيْثُ أُخِذَ مِنَ الْكُفَّارِ، بِشِرَاءٍ أَوْ بَعْدَ قَسْمِهِ، وَأَنَّهُ يَأْخُذُهُ مِنَ الْمُشْتَرِيِّ الْآخِرِ مَجَّانًا، إِذَا أَخَذَ ابْتِدَاءً مِنَ الْكُفَّارِ مَجَّانًا، وَيَرْجِعُ الْمُشْتَرِي بِمَا أُخِذَ مِنْهُ عَلَى بَائِعِهِ؛ لِأَنَّ الْمُبِيعَ لَمْ يُسَلِّمْ لَهُ. (ح ع)^[٢]..

[١] «حاشية الخلوّتي» (٤٨٦/٢)، والتعليق من زيادات (ب).

[٢] «حواشي الإقناع» (٤٧٢/١).

وَعُلِمَ مِنْهُ : أَنَّهُ لَا يَأْخُذُ مَا وَقَفَ أَوْ أُعْتِقَ ؛ لَمَنْعِ نَقْلِ الْمَلِكِ فِيهِ .
وَقِيَاسُهُ : لَوْ اسْتَوْلَدَهَا آخِذَهَا .

(وَتُمْلِكُ غَنِيمَةً بِاسْتِيلَاءٍ) عَلَيْهَا^(١) ، وَلَوْ (بِدَارِ حَرْبٍ) ؛ لِأَنَّ
الِاسْتِيلَاءَ التَّامَّ سَبَبُ الْمَلِكِ ، وَقَدْ وُجِدَ ؛ لِثُبُوتِ أَيْدِينَا عَلَيْهَا حَقِيقَةً ،
وَلِزَوَالِ مِلْكِ كُفَّارٍ عَنْهَا ؛ لِأَنَّهُ لَا يَنْفُذُ عِتْقُهُمْ لِعَبْدٍ مِنْهَا ، وَالْمَلِكُ لَا
يَزُولُ إِلَى غَيْرِ مَالِكٍ ، (كَعْتَقِ عَبْدٍ حَرْبِيٍّ^(٢) ، وَإِبَانَةِ زَوْجَةٍ^(٣)) حَرْبِيٍّ ،

(١) قَوْلُهُ : (بِاسْتِيلَاءٍ) ؛ لِأَنَّهَا مَالٌ مُبَاحٌ ، فُمْلِكْتَ بِالِاسْتِيلَاءِ عَلَيْهَا ، كَسَائِرِ
الْمُبَاحَاتِ ، يُؤَيِّدُهُ أَنَّهُ لَا يَنْفُذُ عِتْقُهُمْ فِي رَقِيقِهِمُ الَّذِينَ حَصَلُوا فِي
الْغَنِيمَةِ ، وَلَا يَصِحُّ تَصْرِفُهُمْ فِيهِ ، وَأَنَّهُ لَوْ أَسْلَمَ عَبْدُ الْحَرْبِيِّ ، وَلِحَقِّ
بِجَيشِ الْمُسْلِمِينَ ، صَارَ حُرًّا .

وَفِي «الْإِنْصَارِ» وَ«عَيُونِ الْمَسَائِلِ» : بِاسْتِيلَاءٍ تَامٍّ ، لَا فِي فَوْرِ الْهَزِيمَةِ
لِلْبَنَسِ الْأَمْرِ ، هَلْ هُوَ حِيلَةٌ أَوْ ضَعْفٌ ؟ . وَفِي «الْبَلْغَةِ» كَذَلِكَ ، وَأَنَّهُ
ظَاهِرٌ كَلَامِهِ .

وَالْمَنْصُوصُ عَنْ أَحْمَدَ ، وَعَلَيْهِ أَكْثَرُ الْأَصْحَابِ : أَنَّ مَجْرَدَ الْاسْتِيلَاءِ
وَلِزَالَةِ الْكُفَّارِ عَنْهَا كَافٍ . (ش ع)^[١] .

(٢) (عَبْدٌ حَرْبِيٍّ) بِالْإِضَافَةِ . (خَطُهُ)^[٢] .

(٣) قَوْلُهُ : (وَإِبَانَةِ زَوْجَةٍ ... إلخ) هَذَا عَلَى قَوْلٍ . وَالْمَذْهَبُ : أَنَّهَا لَا تَبِينُ
بَذَلِكَ ، كَمَا يَأْتِي . (ع ن)^[٣] .

[١] «كشاف القناع» (١٣٨/٧) .

[٢] التعليق من زيادات (ب) .

[٣] «حاشية عثمان» (٢٢٣/٢) .

(أَسْلَمًا) أي: العبد والزوجة، (وَلَحِقًا بِنَا) أي: بدارِ حربٍ. وإبانةُ الزوجة: على قولٍ. ويأتي في نِكَاحِ الْكُفَّارِ: أَنَّهَا لَا تَبِينُ بِلُحُوقِهَا بِدَارِ إِسْلَامٍ.

(وَتَجُوزُ قِسْمَتُهَا) أي: الْغَنِيمَةُ (فِيهَا) أي: دارِ الْحَرْبِ؛ لما رَوَى أَبُو إِسْحَاقَ الْفَزَارِيُّ، قَالَ: قُلْتُ لِلأَوْزَاعِيِّ، هَلْ قَسَمَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ شَيْئًا مِنَ الْغَنَائِمِ بِالْمَدِينَةِ؟ قَالَ: لَا أَعْلَمُهُ، إِنَّمَا كَانَ النَّاسُ يَبِيعُونَ غَنَائِمَهُمْ، وَيَقْسِمُونَهَا فِي أَرْضِ عَدُوِّهِمْ. وَلَمْ يَقْفُلْ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ عَنْ غَزَاةٍ قَطُّ، أَصَابَ فِيهَا غَنِيمَةً إِلَّا خَمَسَهُ وَقَسَمَهُ مِنْ قَبْلِ أَنْ يَقْفُلَ، مِنْ ذَلِكَ غَزْوَةُ بَنِي الْمُصْطَلِقِ، وَهَوَازِنَ، وَحُثَيْنَ.

(و) يجوزُ (بِيعُهَا) أي: الْغَنِيمَةُ، فِي دارِ الْحَرْبِ؛ لما تَقَدَّمَ، وَلِثُبُوتِ الْمَلِكِ فِيهَا.

(فَلَوْ غَلَبَ عَلَيْهَا) أي: الْغَنِيمَةُ (الْعَدُوُّ بِمَكَانِهَا)، فَأَخَذَهَا (مِنْ

مُشْتَرٍ^(١): (ف) هي

قال في «حاشيته»: قوله: «وإبانةُ زوجة» مبني على مَرْجُوحٍ. والمذهب: أَنَّ الزَّوْجَةَ إِذَا أَسْلَمَتْ وَلَحِقَتْ بِنَا: لَا تَبِينُ بِذَلِكَ. (خطه)^[١].

(١) قوله: (مِنْ مُشْتَرٍ) أَمَّا إِنْ غَلَبَ عَلَيْهَا مِنَ الْغَانِمِينَ، فَيَجْرِي فِيهِ التَّفْصِيلُ الْآتِي فِي «الْبَيْعِ» مِنَ الْفَرْقِ بَيْنَ مَا يَحْتَاجُ لِحَقِّ تَوْفِيْتِهِ وَغَيْرِهِ،

(مِنْ مَالِهِ^(١)) فَرَطَ أَوْ لَا؛ لحديث «الْخَرَجُ بِالضَّمَانِ»^[١] وهذا نَمَاؤُهُ
لِلْمُشْتَرِي فَضْمَانُهُ عَلَيْهِ، وَلَأَنَّهُ مَبِيعٌ مَقْبُوضٌ، أَشْبَهَ مَا لَوْ أُبِيعَتْ لَهُ بَدَارُ
إِسْلَامٍ.

(وَشَرَاءُ الْأَمِيرِ لِنَفْسِهِ^(٢) مِنْهَا) أَي: الْغَنِيمَةِ (إِنْ وَكَّلَ مَنْ جُهِلَ أَنَّهُ
وَكَيلُهُ) أَي: الْأَمِيرِ: (صَحَّ) شِرَاؤُهُ، (وَالَا)؛ بَأَنَّ عُلِمَ أَنَّهُ وَكَيلُهُ:
(حَرَمٌ^(٣)) نَصًّا. وَاحْتُجَّ بِأَنَّ عُمَرَ رَدَّ مَا اشْتَرَاهُ ابْنُ عُمَرَ فِي قِصَّةِ
جُلُولَاءَ؛ لِلْمُحَابَاةِ.

هذا ما يظهر، والله أعلم. (م خ)^[٢].

(١) قوله: (فَمِنْ مَالِهِ) هذا بيانٌ لقَوْلِ الْأَصْحَابِ: فَمِنْ ضَمَانٍ مُشْتَرٍ،
فتأمل. (م خ)^[٣].

(٢) قوله: (لِنَفْسِهِ) الظاهر: أَنَّهُ لَا مَفْهُومَ لَهُ؛ لِأَنَّ الْعِلَّةَ فِي الْمَنْعِ الْمُحَابَاةُ،
وهي مَوْجُودَةٌ. (م خ)^[٤].

(٣) والظاهر: وَلَمْ يَصَحَّ. «حَاشِيَتُهُ». (خَطُهُ)^[٥].

[١] أخرجه أحمد (٢٧٢/٤٠) (٢٤٢٢٤)، وأبو داود (٣٥٠٨)، والترمذي (١٢٨٥)،
١٢٨٦، والنسائي (٤٥٠٢)، وابن ماجه (٢٢٤٣) من حديث عائشة. وصححه
الألباني في «الإرواء» (١٣١٥)، (١٤٤٦).

[٢] «حاشية الخلوتي» (٤٨٧/٢).

[٣] «حاشية الخلوتي» (٤٨٧/٢).

[٤] «حاشية الخلوتي» (٤٨٧/٢).

[٥] «إرشاد أولي النهى» (ص ٥٩٤)، والتعليق من زيادات (ب).

قال في «المغني»: ولأنَّه هو البائع، أو وكيله، فكأنَّه يشتري من نفسه أو وكيل نفسه. انتهى.

فيؤخذ منه: بطلان البيع، وأنَّ ابن الأمير مثله.

(فَصْلٌ)

وَتُضَمُّ غَنِيمَةُ سَرَايَا الْجَيْشِ إِلَى غَنِيمَتِهِ (أَي: الْجَيْشِ). قَالَ ابْنُ الْمُنْذِرِ: رُؤْيَا أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ قَالَ: «وَتَرُدُّ سَرَايَاهُمْ عَلَى قَعْدِهِمْ»^[١].
وَفِي تَنْفِيلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ فِي الْبَدَاءَةِ الرَّبْعَ، وَفِي الرَّجْعَةِ الثَّلَاثُ^[٢]:
دَلِيلٌ عَلَى اشْتِرَاكِهِمْ فِي الْبَاقِي.

وَإِنْ نَفَذَ الْإِمَامُ مِنْ دَارِ الْإِسْلَامِ جَيْشَيْنِ أَوْ سَرَيَّتَيْنِ فَأَكْثَرَ: انْفَرَدَ كُلُّ بِنَا غَنِيمَةً؛ لِانْفِرَادِهِ بِالْجِهَادِ، بِخِلَافِ الْمَبْعُوثِينَ مِنْ دَارِ الْحَرْبِ.
(وَيُبدَأُ فِي قِسْمِ: بِدَفْعِ سَلْبٍ) إِلَى مُسْتَحِقِّهِ، وَبِرَدِّ مَالِ مُسْلِمٍ وَمُعَاهِدٍ إِنْ كَانَ، وَعُغْرِفَ.

(ثُمَّ بِأَجْرَةٍ جَمْعٍ) غَنِيمَةٍ، (وَحَمَلٍ) هَا، (وَحِفْظٍ) هَا؛ لِأَنَّهُ مِنْ مُؤَنَّتِهَا، كَعَلْفٍ دَوَائِبِهَا.

(و) دَفَعَ (جُعِلَ مَنْ دَلَّ عَلَى مَصْلَحَةٍ)^(١) مِنْ مَاءٍ، أَوْ قَلْعَةٍ، أَوْ ثَغْرَةٍ يُدْخَلُ مِنْهَا إِلَى حِصْنٍ، وَنَحْوِهِ؛ لِأَنَّهُ فِي مَعْنَى السَّلْبِ. قَالَهُ فِي «الشَّرْحِ».

(١) قَوْلُهُ: (وَجُعِلَ مَنْ دَلَّ عَلَى مَصْلَحَةٍ) أَي: فِيمَا إِذَا وَعْدُوهُ بِهِ ابْتِدَاءً، بِخِلَافِ النَّقْلِ الْآتِي، فَلَا تَعَارُضَ بَيْنَ الْمَسْأَلَتَيْنِ. (م خ)^[٣].

[١] أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (٢٨٨/١١) (٦٦٩٢) مِنْ حَدِيثِ عَبْدِ اللَّهِ بْنِ عَمْرٍو. وَصَحَّحَهُ مُحَقِّقُو الْمُسْنَدِ.

[٢] تَقَدَّمَ تَخْرِيجُهُ (ص ٣٣٢).

[٣] «حَاشِيَةُ الْخُلُوتِي» (٤٨٩/٢).

قلتُ: هذا من النَّفْلِ، فَحَقُّهُ أَنْ يَكُونَ بَعْدَ الْخُمْسِ، كَمَا يُعْلَمُ مِمَّا تَقَدَّمَ، وَيَأْتِي.

(ثُمَّ يُخَمَّسُ الْبَاقِي) عَلَى خَمْسَةِ أَسْهُمٍ.

(ثُمَّ) يُخَمَّسُ (خُمْسُهُ عَلَى خَمْسَةِ أَسْهُمٍ)، مِنْهَا:

(سَهْمٌ لِلَّهِ تَعَالَى وَلِرَسُولِهِ ﷺ، مَصْرُفُهُ: كَالْفَيْءِ^(١)) فِي مَصَالِحِ الْمُسْلِمِينَ كُلِّهَا. (وَكَانَ) عَلَيْهِ السَّلَامُ (قَدْ خُصَّ^(٢)) بِالْبِنَاءِ لِلْمَفْعُولِ، (مِنَ الْمَغْنَمِ بِالصَّفِيِّ، وَهُوَ) أَيُّ: الصَّفِيِّ: (مَا يَخْتَارُهُ) ﷺ (قَبْلَ قِسْمَةِ) غَنِيمَةٍ مِنْهَا، (كَجَارِيَةٍ، وَثَوْبٍ، وَسَيْفٍ)؛ لِحَدِيثِ أَبِي دَاوُدَ^[١]: أَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ كَتَبَ إِلَى بَنِي زُهَيْرٍ بْنِ أَقِيْشٍ: إِنَّكُمْ إِنْ شَهِدْتُمْ أَنْ لَا إِلَهَ إِلَّا اللَّهُ، وَأَنَّ مُحَمَّدًا رَسُولُ اللَّهِ، وَأَتَيْتُمُ الزَّكَاةَ، وَأَدَّيْتُمُ الْخُمْسَ مِنَ الْمَغْنَمِ، وَسَهْمَ الصَّفِيِّ، إِنَّكُمْ آمِنُونَ بِأَمَانِ اللَّهِ وَرَسُولِهِ.

(١) وَقَالَ مَالِكٌ: الْخُمْسُ وَالْفَيْءُ وَاحِدٌ؛ يُجْعَلَانِ فِي بَيْتِ الْمَالِ، وَقَالَ أَصْحَابُ الرَّأْيِ: يُقَسَّمُ عَلَى الْيَتَامَى وَالْمَسَاكِينِ وَابْنِ السَّبِيلِ، وَقَالَ الثَّوْرِيُّ: يَضَعُهُ الْإِمَامُ حَيْثُ أَرَاهُ اللَّهُ. (خَطُهُ)^[٢].

(٢) قَوْلُهُ: (وَكَانَ قَدْ خُصَّ ... إلخ) كَانَ الْأَوَّلَى ذِكْرُهُ قَبْلَ الْكَلَامِ عَلَى الْقِسْمَةِ؛ لِأَنَّهُ لَا دَخَلَ لَهُ فِي السَّهَامِ. (م خ)^[٣].

[١] أخرجه أبو داود (٢٩٩٩) من حديث يزيد بن عبد الله، عن رجل. وصححه الألباني في «الصحیحة» (٢٨٥٧).

[٢] التعليق ليس في الأصل.

[٣] «حاشية الخلوتي» (٤٩٠/٢).

وفي حديثٍ وَفِدِ عَبْدِ الْقَيْسِ، رواه ابنُ عَبَّاسٍ: «وَأَنْ تُعْطُوا سَهْمَ النَّبِيِّ ﷺ وَالصَّفِيِّ»^[١]. وقالت عائشةُ: كانت صَفِيَّةٌ مِنَ الصَّفِيِّ. رواه أبو داود^[٢].

وانْقَطَعَ ذلكَ بِمَوْتِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ؛ لِأَنَّ الْخُلَفَاءَ الرَّاشِدِينَ لَمْ يَأْخُذُوهُ، وَلَا مَنْ بَعْدَهُمْ، وَلَا يُجْمَعُونَ إِلَّا عَلَى الْحَقِّ.

(وَسَهْمٌ لِدَوِي الْقُرْبَى، وَهُمْ: بَنُو هَاشِمٍ^(١)، وَبَنُو الْمُطَّلِبِ) ابْنِي عَبْدِ مَنَافٍ دُونَ غَيْرِهِمْ مِنْ بَنِي عَبْدِ مَنَافٍ؛ لِحَدِيثِ جُبَيْرِ بْنِ مُطْعِمٍ، قَالَ: لَمَّا قَسَمَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ مِنْ خَيْبَرَ بَيْنَ بَنِي هَاشِمٍ وَبَنِي الْمُطَّلِبِ،

(١) قوله: (بَنُو هَاشِمٍ) اعْلَمْ رَحِمَكَ اللَّهُ تَعَالَى: أَنَّ عَبْدَ مَنَافٍ كَانَ لَهُ أَرْبَعَةُ بَنِينَ: هَاشِمٌ، وَالْمُطَّلِبُ، وَعَبْدُ شَمْسٍ، وَأُمُّهُمْ عَاتِكَةُ بِنْتُ مَرْوَةَ. وَنَوْفَلٌ، وَأُمُّهُ وَاقِدَةُ بِنْتُ عُمَرَ الْمَازِنِيَّةِ.

فَأَمَّا بَنُو الْمُطَّلِبِ: فَيُصْرَفُ إِلَيْهِمْ مِنْ خُمْسِ الْخُمْسِ قَوْلًا وَاحِدًا. وَالْمَذْهَبُ: تَحُلُّ لَهُمُ الزَّكَاةُ، خِلَافًا لِلشَّافِعِيَّةِ.

وَبَنُو هَاشِمٍ: يَأْخُذُونَ، وَلَا تَحُلُّ لَهُمُ الزَّكَاةُ قَوْلًا وَاحِدًا، مَا لَمْ يُمْنَعُوا مِنْ خُمْسِ الْخُمْسِ، عَلَى رَأْيِ الشَّيْخِ وَمَنْ تَبِعَهُ.

وَبَنُو عَبْدِ شَمْسٍ، وَمِنْهُمْ عُثْمَانُ. وَبَنُو نَوْفَلٍ، وَمِنْهُمْ جُبَيْرُ بْنُ مُطْعِمٍ: تَحُلُّ لَهُمُ الزَّكَاةُ، وَلَا يُعْطَوْنَ مِنْ الْخُمْسِ قَوْلًا وَاحِدًا. وَمِنْ بَنِي الْمُطَّلِبِ الْإِمَامُ الشَّافِعِيُّ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ. (ابن عوض).

[١] أخرجه البيهقي (٣٠٣/٦) بلفظ: «وتعطوا سهم الله والصفى».

[٢] أخرجه أبو داود (٢٩٩٤). وصححه الألباني في «صحيح أبي داود» (٢٦٤٨).

أَتَيْتُ أَنَا وَعُثْمَانُ بْنُ عَفَّانَ، فَقُلْنَا: يَا رَسُولَ اللَّهِ، أَمَّا بَنُو هَاشِمٍ، فَلَا تُنَكِّرُ فَضْلَهُمْ؛ لِمَكَانِكَ الَّذِي وَضَعَكَ اللَّهُ بِهِ مِنْهُمْ، فَمَا بَالُ إِخْوَانِنَا مِنْ بَنِي الْمُطَّلِبِ، أَعْطَيْتَهُمْ وَتَرَكْتَنَا، وَإِنَّمَا نَحْنُ وَهُمْ مِنْكَ بِمَنْزِلَةٍ وَاحِدَةٍ؟ فَقَالَ: «إِنَّهُمْ لَمْ يُفَارِقُونِي فِي جَاهِلِيَّةٍ وَلَا إِسْلَامٍ، وَإِنَّمَا بَنُو هَاشِمٍ وَبَنُو الْمُطَّلِبِ شَيْءٌ وَاحِدٌ، وَشَبَّكَ بَيْنَ أَصَابِعِهِ». رواه أَحْمَدُ، وَالبُخَارِيُّ^[١].

وَلَا يَسْتَحِقُّ مِنْهُ مَوْلًى لَهُمْ^(١)، وَلَا مَنْ أُمُّهُ مِنْهُمْ دُونَ أَبِيهِ^(٢).

(حَيْثُ كَانُوا) أَي: بَنُو هَاشِمٍ وَبَنُو الْمُطَّلِبِ.

يُقَسَّمُ بَيْنَهُمْ: (لِلذَّكَرِ مِثْلُ حَظِّ الْأُنثَيْنِ)؛ لِأَنَّهُمْ يَسْتَحِقُّونَهُ بِالْقَرَابَةِ، أَشَبَّهُ الْمِيرَاثَ وَالْوَصِيَّةَ، (غَنِيَّتُهُمْ وَفَقِيرُهُمْ فِيهِ سَوَاءٌ)؛ لِعُمُومِ قَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَلِذِي الْقُرْبَىٰ﴾ [الأنفال: ٤١]. وَكَانَ عَلَيْهِ السَّلَامُ يُعْطِي أَقَارِبَهُ كُلَّهُمْ، وَفِيهِمُ الْغَنِيُّ، كَالْعَبَّاسِ.

(١) قوله: (مولى لهم) حرمانُ الموالِي هُنَا فِيهِ نَظَرٌ؛ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ:

«مَوَالِي الْقَوْمِ مِنْهُمْ»^[٢]. وَلِأَنَّهُمْ مُنْعُوا مِنَ الزَّكَاةِ، لَكُونَهُمْ مِنْهُمْ، فَوَجِبَ أَنْ يُعْطُوا مِنَ الْخُمْسِ كَذَلِكَ أَيْضًا. (فِرْعَوْنِ).

(٢) قوله: (دُونَ أَبِيهِ) لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ لَمْ يَدْفَعْ إِلَى أَقَارِبِ أُمِّهِ مِنْ بَنِي زُهْرَةَ، وَلَا إِلَى بَنِي عَمَّاتِهِ، كَالزُّبَيْرِ. (ش ع)^[٣].

[١] أخرجه أحمد (٣٠٤/٢٧) (١٦٧٤١)، وَالبُخَارِيُّ (٣٥٠٢).

[٢] تقدم تخريجه (٣٩٣/٣).

[٣] «كشاف القناع» (١٤٦/٧).

(وَسَهَّمْ لِفُقَرَاءِ الْيَتَامَى، وَهُمْ) أَي: الْيَتَامَى: (مَنْ لَا أَبَ لَهُ) أَي: مَاتَ أَبُوهُ، (وَلَمْ يَلُغْ)؛ لِحَدِيثٍ: «لَا يُتَمَّ بَعْدَ احْتِلَامٍ»^[١] وَاعْتَبِرَ فَقَرُهُمْ؛ لِأَنَّ الصَّرْفَ إِلَيْهِمْ لِحَاجَتِهِمْ، وَلِأَنَّ وُجُودَ الْمَالِ أَنْفَعُ مِنْ وُجُودِ الْأَبِ. وَيُسَوَّى فِيهِ بَيْنَ ذُكُورِهِمْ وَإِنَاثِهِمْ.

(وَسَهَّمْ لِلْمَسَاكِينِ) أَي: أَهْلِ الْحَاجَةِ، فَيَدْخُلُ فِيهِمُ الْفُقَرَاءُ. (وَسَهَّمْ لِأَبْنَاءِ السَّبِيلِ، فَيُعْطُونَ كـ) مَا يُعْطَوْنَ مِنْ (زَكَاةٍ)؛ لِلآيَةِ. (بَشَرُطُ: إِسْلَامِ الْكُلِّ)؛ لِأَنَّهُ عَطِيَّةٌ مِنَ اللَّهِ، فَلَا حَقَّ لِكَافِرٍ فِيهِ، كَزَكَاةٍ، وَلَا لِقِنٍّ.

(وَيُعَمُّ مَنْ بِجَمِيعِ الْبِلَادِ^(١)) مِنْ ذَوِي الْقُرْبَى، وَالْيَتَامَى، وَالْمَسَاكِينِ، وَأَبْنَاءِ السَّبِيلِ (حَسَبَ الطَّاقَةِ) فَيَبْعَثُ الْإِمَامُ إِلَى عُمَّالِهِ بِالْأَقَالِيمِ، وَيَنْظُرُ مَا حَصَلَ مِنْ ذَلِكَ، فَإِنْ اسْتَوَتْ^(٢): فَرَّقَ كُلَّ خُمْسٍ

(١) قَالَ الْمَوْفَّقُ: الصَّحِيحُ، إِنْ شَاءَ اللَّهُ: أَنَّهُ لَا يَجِبُ التَّعْمِيمُ؛ لِأَنَّهُ يَتَعَذَّرُ، أَوْ يَشُقُّ، فَلَمْ يَجِبْ كَالْمَسَاكِينِ، وَلَيْسَ لِلْإِمَامِ حُكْمٌ إِلَّا فِي قَلِيلِ بِلَادِ الْإِسْلَامِ. فَعَلَى هَذَا: يُفَرِّقُهُ كُلُّ سُلْطَانٍ فِيمَا أَمَكَنَ مِنْ بِلَادِهِ.

قَالَ الزَّرْكَشِيُّ: قُلْتُ: وَلَا أَظُنُّ الْأَصْحَابَ يَخَالِفُونَهُ فِي هَذَا. (ح ع)^[٢].

(٢) قَوْلُهُ: (فَإِنْ اسْتَوَتْ) أَي: الْأَخْمَاسُ الْمُتَحْصِلَةُ مِنَ الْأَقَالِيمِ، فَرَّقَ كُلَّ

[١] أَخْرَجَهُ أَبُو دَاوُدَ (٢٨٧٣) مِنْ حَدِيثِ عَلِيٍّ. وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الْإِرْوَاءِ» (١٢٤٤، ١٤٥١).

[٢] «حَوَاشِي الْإِقْنَاعِ» (١/٤٧٤).

فيما قَارَبَهُ. وَإِنْ اخْتَلَفَتْ: أَمَرَ بِحَمْلِ الْفَضْلِ؛ لِيُدْفَعَ لِمُسْتَحِقِّهِ، كَمِيرَاثٍ.

(فَإِنْ لَمْ تَأْخُذْ بَنُو هَاشِمٍ، وَبَنُو الْمُطَّلِبِ) سَهْمُهُمْ: (رُدِّ فِي كُرَاعِ) أَي: خَيْلٍ، (و) فِي (سِلَاحٍ) عُدَّةٌ فِي سَبِيلِ اللَّهِ؛ لِفَعْلِ أَبِي بَكْرٍ وَعُمَرَ. ذَكَرَهُ أَبُو بَكْرٍ.

(وَمَنْ فِيهِ) مَمَّنْ يَسْتَحِقُّ مِنَ الْخُمْسِ (سَبَبَانِ فَاكْثَرُ) كَهَاشِمِيٍّ، ابْنِ سَبِيلٍ، يَتِيمٍ: (أَخَذَ بِهَا^(١)) لِأَنَّهَا أَسْبَابُ أَحْكَامٍ، فَوَجِبَ ثُبُوتُ أَحْكَامِهَا كَمَا لَوْ انْفَرَدَتْ.

(ثُمَّ) يُبْدَأُ مِنَ الْأَرْبَعَةِ أَخْمَاسِ الَّتِي لِلْغَانِمِينَ (بِنَقْلِ) بِفَتْحِ الْفَاءِ، (وَهُوَ) أَي: النَّقْلُ: (الزَّائِدُ عَلَى السَّهْمِ لِمَصْلَحَةٍ) لِانْفِرَادِ بَعْضِ الْغَانِمِينَ بِهِ، فَقُدِّمَ قَبْلَ الْقِسْمَةِ، كَالسَّلْبِ.

(و) بِ(رَضَخٍ) وَهُوَ: الْعَطَاءُ دُونَ السَّهْمِ لِمَنْ لَا سَهْمَ لَهُ مِنْ

خُمْسٍ فِيمَا قَارَبَهُ، أَي: فِي ذَلِكَ الْإِقْلِيمِ الْحَاصِلِ مِنْهُ، وَفِيمَا قَارَبَهُ، وَإِنْ اخْتَلَفَتْ الْأَخْمَاسُ أَمَرَ بِحَمْلِ الْفَاضِلِ؛ لِيُدْفَعَهُ إِلَى مُسْتَحِقِّهِ. (خطه)^[١].

(١) قَوْلُهُ: (أَخَذَ بِهَا) لِكِنْ لَوْ أَعْطَاهُ لِیْتِمِهِ وَفَقَرِهِ، فَزَالَ فَقَرُهُ، لَمْ يُعْطِهِ لِفَقَرِهِ شَيْئًا؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَبْقَ فَقِيرًا. (خطه)^[٢].

[١] التعليق ليس في الأصل.

[٢] التعليق ليس في الأصل.

الْغَنِيمَةِ. فَيُرْضَخُ (لِمُمَيِّزٍ، وَقِنٌّ، وَخُنْثَى، وَامْرَأَةٍ: عَلَى مَا يَرَاهُ) الْإِمَامُ أَوْ نَائِبُهُ، فَيَفْضَلُ: الْمَقَاتِلَ، وَذَا الْبَأْسِ، وَمَنْ تَسْقِي الْمَاءَ، وَتُدَاوِي الْجَرْحَى، عَلَى مَنْ لَيْسَ كَذَلِكَ.

(إِلَّا أَنَّهُ لَا يُبْلَغُ بِهِ) أَي: الرِّضْخِ (لِرَاجِلٍ سَهْمِ الرَّاجِلِ، وَلَا لِفَارِسٍ سَهْمِ الْفَارِسِ)؛ لَأَنَّ يُسَاوِي مَنْ يُسَهَّمُ لَهُ. (وَلِمْبَعْضٍ بِالْحِسَابِ مِنْ رِضْخٍ وَإِسْهَامٍ)، كَحَدِّ وَدِيَّةٍ.

(وَأِنْ غَزَا قِنٌّ عَلَى فَرَسٍ سَيِّدِهِ: رُضِخَ لَهُ^(١)) أَي: الْقِنُّ، (وَقُسِمَ لَهَا^(٢)) أَي: الْفَرَسِ تَحْتَهُ؛ لِأَنَّ سَهْمَهَا لِمَالِكِهَا. وَكَذَا: لَوْ كَانَ مَعَ الْعَبْدِ فَرَسٌ أُخْرَى، كَمَا لَوْ كَانَتْ مَعَ السَّيِّدِ (إِنْ لَمْ يَكُنْ مَعَ سَيِّدِهِ فَرَسَانِ)؛ لِأَنَّهُ لَا يُسَهَّمُ لِأَكْثَرِ مِنْ فَرَسَيْنِ، عَلَى مَا يَأْتِي.

(١) قوله: (وَأِنْ غَزَا قِنٌّ عَلَى فَرَسٍ .. إلخ) وَإِنْ كَانَ مَعَ الْعَبْدِ فَرَسَانِ قَسَمَ لَهُمَا إِنْ لَمْ يَكُنْ مَعَ سَيِّدِهِ غَيْرُهُمَا، وَرُضِخَ لِلْعَبْدِ، وَسَهْمُ الْفَرَسَيْنِ لِمَالِكِهِمَا، وَيُعَايَا بِهَا فَيُقَالُ: شَخْصٌ يَسْتَحِقُّ الرِّضْخَ وَالسَّهْمَ؟. (ش ع)^[١].

(٢) قوله: (وَقُسِمَ لَهَا) وَلَوْ كَانَ أَخَذَهَا بَعِيرٍ إِذِنْ سَيِّدِهِ؛ لِأَنَّهُ لَا تَزِيدُ عَلَى كَوْنِهَا مَغْصُوبَةً.

وَسَيَّاتِي أَنَّهُ يَقْسِمُ لِلْفَرَسِ، وَلَوْ كَانَ مَغْصُوبًا، وَإِطْلَاقُهُ يَشْمَلُ مَا إِذَا كَانَ الْغَاصِبُ رَقِيقًا، فَتَدَبَّرَ. (م خ)^[٢].

[١] «كشاف القناع» (١٥٣/٧).

[٢] «حاشية الخلوئي» (٤٩٢/٢).

وإن غَزَا صَبِيٌّ عَلَى فَرَسٍ لَهُ، أَوْ امْرَأَةٌ عَلَى فَرَسِهَا: رُضِخَ لِلْفَرَسِ وَرَاكِبِهَا بِلَا إِسْهَامٍ؛ لَأَنَّهُ لِمَالِكِ الْفَرَسِ وَلَيْسَ مِنْ أَهْلِهِ.

(ثُمَّ يَقْسِمُ) إِمَامٌ (الْبَاقِي) بَعْدَ مَا سَبَقَ^(١) (بَيْنَ: مَنْ شَهِدَ الْوَقْعَةَ) أَي: الْحَرْبَ (لِقَصْدِ قِتَالٍ) قَاتَلَ أَوْ لَمْ يُقَاتِلْ، حَتَّى تُجَارِ الْعَسْكَرُ وَأُجْرَائِهِمُ الْمُسْتَعِدِّينَ لِلْقِتَالِ؛ لَمَا رُوي عَنْ عُمَرَ أَنَّهُ قَالَ: الْغَنِيمَةُ لِمَنْ شَهِدَ الْوَقْعَةَ. وَلَأَنَّ غَيْرَ الْمُقَاتِلِ رِذَاءٌ لِلْمُقَاتِلِ. وَيُسْهِمُ لَخِيَاطٍ، وَخَبَّازٍ، وَيَبْطَارٍ، وَنَحْوِهِمْ، حَضَرُوا. نَصًّا. بِخِلَافِ مَنْ لَمْ يَسْتَعِدَّ لِلْقِتَالِ مِنْ تُجَارٍ وَغَيْرِهِمْ؛ لَأَنَّهُ لَا نَفْعَ فِيهِمْ. (أَوْ بُعِثَ فِي سَرِيَّةٍ).

(أَوْ) بُعِثَ (لِمَصْلَحَةٍ، كَرَسُولٍ، وَدَلِيلٍ، وَجَاسُوسٍ^(٢))، (و) لِمَنْ خَلَفَهُ الْأَمِيرُ بِبِلَادِ الْعَدُوِّ، وَغَزَا، وَلَمْ يَمُرَّ الْأَمِيرُ (بِهِ، فَارْجَعَ)؛ لَأَنَّهُ فِي مَصْلَحَةِ الْجَيْشِ وَالْمُسْلِمِينَ، وَهُوَ أَوْلَى بِالْإِسْهَامِ مِمَّنْ حَضَرَ الْوَقْعَةَ وَلَمْ يُقَاتِلْ، (وَلَوْ مَعَ مَنْعٍ غَرِيمٍ) لَهُ (أَوْ) مَنْعٍ (أَبٍ) لَهُ؛ لِتَعَيِّنِ الْجِهَادِ عَلَيْهِ بِحُضُورِ الصَّفِّ.

(١) قَالَ ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ: وَهَذِهِ الْقِسْمَةُ يُقْسِمُهَا الْإِمَامُ بِاخْتِيَارِهِ قِسْمَةً تَحْكُمُ، إِذَا كَانَتِ الْغَنِيمَةُ أَجْنَاسًا، وَلَا يُلْزَمُهُ إِعْطَاءُ كُلِّ أَحَدٍ نَصِيبَهُ مِنْ كُلِّ جِنْسٍ. ذَكَرَ ذَلِكَ فِي «الْمَغْنِيِّ» فِي الزَّكَاةِ. (يُوسُفَ).

(٢) الْجَاسُوسُ: صَاحِبُ سِرِّ الشَّرِّ، بِخِلَافِ النَّائِمُوسِ؛ فَإِنَّهُ صَاحِبُ سِرِّ الْخَيْرِ. (يُوسُفَ).

و(لَا) يُسَهَّمُ ل(حَمَنِ لَا يُمَكِّنُهُ قِتَالٌ) لِمَرَضٍ، (وَلَا) ل(دَابَّةٍ لَا يُمَكِّنُ قِتَالٌ عَلَيْهَا لِمَرَضٍ) كَزَمَانَةٍ وَشَلَلٍ؛ لَخُرُوجِهِ عَنْ أَهْلِيَّةِ الْجِهَادِ، بِخِلَافِ حُمَى يَسِيرَةٍ، وَضِدَاعٍ، وَوَجَعِ ضَرْسٍ، وَنَحْوِهِ. فَيُسَهَّمُ لَهُ؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَخْرُجْ عَنْ أَهْلِيَّتِهِ.

(وَلَا) يُسَهَّمُ ل(مُخَذَّلٍ، وَمُرْجَفٍ، وَنَحْوِهِمَا) كَرَامٍ بَيْنَنَا بَفْتَنِ، وَمُكَاتِبٍ بِأَخْبَارِنَا؛ لِأَنَّهُ مَمْنُوعٌ مِنَ الدُّخُولِ مَعَ الْجَيْشِ، أَشْبَهَ الْفَرَسَ الْعَجِيفَ، (وَلَوْ تَرَكَ ذَلِكَ) أَيِ: التَّخْذِيلِ وَالْإِرْجَافِ وَنَحْوَهُ (وَقَاتَلْ، وَلَا يُرَضِّخْ لَهُ) أَيِ: الْمَخْذَلِ وَالْمُرْجَفِ وَنَحْوِهِمَا؛ لَمَا تَقَدَّمَ. (وَلَا) يُسَهَّمُ، وَلَا يُرَضِّخْ (لَمَنْ نَهَاهُ الْأَمِيرُ أَنْ يَحْضُرَ) فَلَمْ يَنْتَه؛ لِأَنَّهُمْ عُصَاةٌ.

(و) لَا (كَافِرٍ لَمْ يَسْتَأْذِنَهُ) أَيِ: الْأَمِيرِ، (و) لَا (عَبْدٍ لَمْ يَأْذَنْ) لَهُ (سَيِّدُهُ) فِي غَزْوٍ؛ لِعَصْيَانِهِمَا.

(و) لَا (طِفْلٍ، و) لَا (مَجْنُونٍ)؛ لِأَنَّهُمَا لَا يَصْلِحَانِ لِلْقِتَالِ.

(و) لَا (مَنْ فَرَّ مِنْ اثْنَيْنِ) كَافِرَيْنِ؛ لِعَصْيَانِهِ^(١).

(١) لو انفردَ بِالْغَنِيمَةِ مَنْ لَا سَهْمَ لَهُمْ، أَخَذَ حُمْسَهُ، وَقَسَمَ الْبَاقِي بَيْنَهُمْ، فَإِنْ كَانَ فِيهِمْ رَجُلٌ حُرٌّ، أُعْطِيَ سَهْمًا وَفَضْلَ عَلَيْهِمْ، وَقَسَمَ الْبَاقِي بَيْنَهُمْ عَلَى مَا ذَكَرَ، أَوْ عَلَى مَا يَرَاهُ الْإِمَامُ، احْتِمَالًا. وَإِنْ غَزَا جَمَاعَةٌ مِنَ الْكُفَّارِ وَحَدَّاهُمْ، فَعَنِمُوا، فَلَهُمْ. وَهَلْ يُؤْخَذُ حُمْسُهُ؟ احْتِمَالًا. (خطه)^[١].

فَيُقَسَّمُ (لِلرَّاجِلِ، وَلَوْ) كَانَ (كَافِرًا: سَهْمٌ. وَلِلْفَارِسِ^(١) عَلَى فَرَسٍ عَرَبِيٍّ، وَيُسَمَّى الْعَتِيقُ: ثَلَاثَةٌ) أَسْهُمٌ؛ سَهْمٌ لَهُ، وَسَهْمَانِ لِفَرَسِهِ؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عُمَرَ: أَنَّ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ أَسْهَمَ يَوْمَ خَيْبَرَ لِلْفَارِسِ ثَلَاثَةً أَسْهُمًا، سَهْمَانِ لِفَرَسِهِ، وَسَهْمٌ لَهُ. مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١]. وَقَالَ خَالِدُ الْحَذَّاءُ: لَا يُخْتَلَفُ فِيهِ عَنْ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ أَنَّهُ أَسْهَمَ هَكَذَا: لِلْفَرَسِ سَهْمَيْنِ، وَلِصَاحِبِهِ سَهْمًا، وَلِلرَّاجِلِ سَهْمًا^[٢].

(و) لِلْفَارِسِ (عَلَى فَرَسٍ هَجِينٍ، وَهُوَ: مَا أَبَوُهُ فَقَطَّ عَرَبِيٌّ. أَوْ) عَلَى فَرَسٍ (مُقَرَفٍ - عَكْسُ الْهَجِينِ -) وَهُوَ: مَا أُمُّهُ فَقَطَّ عَرَبِيَّةٌ (أَوْ) عَلَى فَرَسٍ (بِرْذُونٍ، وَهُوَ: مَا أَبَوَاهُ نَبْطَيَانِ: سَهْمَانِ) سَهْمٌ لَهُ، وَسَهْمٌ لِفَرَسِهِ؛ لِحَدِيثِ مَكْحُولٍ: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ أَعْطَى الْفَرَسَ الْعَرَبِيَّ سَهْمَيْنِ، وَأَعْطَى الْهَجِينِ سَهْمًا. رَوَاهُ سَعِيدٌ^[٣]. وَعَنْ عُمَرَ شَبَّهَهُ.

(وَإِنْ غَزَا اثْنَانِ عَلَى فَرَسَيْهِمَا: فَلَا بَأْسَ) بِهِ، (وَسَهْمُهُ لهُمَا) بِقَدْرِ مَلِكَيْهِمَا فِيهِ، كَسَائِرِ نَمَائِهِ.

(١) قوله: (وَالْفَارِسِ... إلخ) لم يَقُلْ: وَالرَّايِبُ؛ لَأَنَّهُ لَا يُطْلَقُ حَقِيقَةً إِلَّا عَلَى رَاكِبِ الْإِبِلِ، عَلَى مَا صَرَّحَ بِهِ أَهْلُ اللُّغَةِ، وَنَقَلَهُ عَنْهُمْ الدَّمَامِينِيُّ.

(م خ)^[٤].

[١] أخرجه البخاري (٤٢٢٨)، ومسلم (٥٧/١٧٦٢).

[٢] أخرجه البيهقي (٣٢٧/٦).

[٣] أخرجه سعيد بن منصور (٢٧٦٩) بنحوه. وهو عند أبي داود في «المراسيل» (٢٨٧).

[٤] «حاشية الخلوتي» (٤٩٣/٢).

(وَسَهْمٌ) فَرَسٍ (مَغْضُوبٍ) غَزَا عَلَيْهِ غَاصِبُهُ، أَوْ غَيْرُهُ: (لِمَالِكِهِ) نَصًّا. وَلَوْ مِنْ أَهْلِ الرِّضْخِ؛ لِأَنَّهُ نَمَاؤُهُ، أَشْبَهَ مَا لَوْ كَانَ مَعَ مَالِكِهِ، وَلَئِنْ سَهْمُهُ يُسْتَحَقُّ بِنَفْعِهِ، وَنَفْعُهُ لِمَالِكِهِ، فَوَجِبَ أَنْ يَكُونَ مَا اسْتُحِقَّ بِهِ لَهُ.

(و) سَهْمٌ فَرَسٍ (مُعَارٍ، وَمُسْتَأْجَرٍ، وَحَبِيسٍ: لِرَاكِبِهِ) إِنْ كَانَ مِنْ أَهْلِ الْإِسْهَامِ؛ لِقِتَالِهِ عَلَيْهِ مَعَ اسْتِحْقَاقِهِ لِنَفْعِ الْفَرَسِ، فَاسْتَحَقَّ سَهْمَهُ. وَلَا يَمْنَعُ مِنْهُ كَوْنُهُ حَبِيسًا؛ لِأَنَّهُ حَبِيسٌ عَلَى مَنْ يَغْزُو عَلَيْهِ. (وَيُعْطَى) رَاكِبُ حَبِيسٍ (نَفَقَةَ الْحَبِيسِ) مِنْ سَهْمِهِ؛ لِأَنَّهُ نَمَاؤُهُ.

(وَلَا يُسَهَّمُ لِأَكْثَرِ مِنْ فَرَسَيْنِ) مِنْ خَيْلٍ لِرَجُلٍ، فَيُعْطَى صَاحِبُهَا خَمْسَةَ أَسْهُمٍ، سَهْمًا لَهُ، وَأَرْبَعَةً لِفَرَسَيْهِ الْعَرَبِيِّينِ؛ لِحَدِيثِ الْأَوْزَاعِيِّ: أَنَّ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ كَانَ يُسَهَّمُ لِلْخَيْلِ، وَكَانَ لَا يُسَهَّمُ لِرَجُلٍ فَوْقَ فَرَسَيْنِ، وَإِنْ كَانَ مَعَهُ عَشْرَةُ أَفْرَاسٍ. وَرَوَى مَعْنَاهُ سَعِيدٌ^[١] عَنْ عُمَرَ. وَلَئِنْ لِلْمُقَاتِلِ حَاجَةٌ إِلَى الثَّانِي؛ لِأَنَّ إِدَامَةَ رُكُوبِ فَرَسٍ وَاحِدٍ تُضْعِفُهُ، وَتَمْنَعُ الْقِتَالَ عَلَيْهِ، بِخِلَافِ مَا زَادَ.

(وَلَا شَيْءَ) مِنْ سَهْمٍ، وَلَا رَضْخٍ (لِغَيْرِ الْخَيْلِ)؛ لِأَنَّهُ لَمْ يُنْقَلْ عَنْهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ أَنَّهُ أَسَهَّمَ لِغَيْرِ الْخَيْلِ، وَكَانَ مَعَهُ يَوْمَ بَدْرٍ سَبْعُونَ بَعِيرًا، وَلَمْ

[١] أَخْرَجَهُمَا سَعِيدُ بْنُ مَنْصُورٍ (٢٧٧٤، ٢٧٧٥).

تَخْلُ غَزَاةٌ مِّنْ غَزَوَاتِهِ مِّنَ الْإِبْلِ . بَلْ هِيَ غَالِبٌ دَوَابَّهُمْ ، وَلَوْ أَسْهَمَ لَهَا
لِنُقِلَ . وَكَذَا : أَصْحَابُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ مِّنْ بَعْدِهِ ، وَلَئِنَّهُ لَا يُمَكِّنُ عَلَيْهَا كَثْرًا
وَلَا فَرًّا .

(فَصْلٌ)

(وَمَنْ أَسْقَطَ حَقَّهُ) مِنَ الْغَانِمِينَ، (ولو) كَانَ (مُفْلِسًا لَا سَفِيهًا :
(ف) سَهْمُهُ (لِلْبَاقِي) مِنَ الْغَانِمِينَ ؛ لِأَنَّ اشْتِرَاكَهُمْ فِي الْغَنِيمَةِ اشْتِرَاكُ
تَرَاحِمٍ^(١)، فَإِذَا أَسْقَطَ أَحَدُهُمْ حَقَّهُ، كَانَ لِلْبَاقِينَ.
(وإن أَسْقَطَ الْكُلُّ حَقَّهُمْ مِنَ الْغَنِيمَةِ : (ف) هي (فِيءٌ) تُصَرَفُ
لِلْمَصَالِحِ كُلِّهَا ؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَتَّقَ لَهَا مُسْتَحِقُّ مُعَيَّنٌ.

(١) قوله : (اشترك تراحيم) ولضعف المليك، بخلاف الميراث، هكذا
قال غير واحد.

وفي «الاختيارات»^[١] : مَنْ تَرَكَ حَقَّهُ صَارَ غَنِيمَةً. ومثله : لو تَرَكَ
الْعَامِلُ حَقَّهُ فِي الْمَضَارَبَةِ، أَوْ تَرَكَ أَحَدُ الْوَرَثَةِ حَقَّهُ، أَوْ أَخَذَ أَهْلُ الْوَقْفِ
الْمُعَيَّنِ حَقَّهُ، وَنَحْوَ ذَلِكَ. قَالَ ذَلِكَ عَلَى قَوْلِ «الْمَحَرَّرِ» : وَكَلَّمَا قُلْنَا :
قَدْ مَلَكَوهُ مَا عَدَا أُمَّ الْوَلَدِ، فَإِذَا غَنِمْنَاهُ وَعَرِفَ رَبُّهُ قَبْلَ قَسْمِهِ، رُدَّ إِلَيْهِ
إِنْ شَاءَ، وَإِلَّا بَقِيَ غَنِيمَةً.

ثم قال في «المحرر» : وَإِنْ لَمْ يُعْرِفْ رَبُّهُ بَعِيْنِهِ قَسِمَ ثَمَنُهُ، وَجَازَ
التَّصَرُّفُ فِيهِ.

قال أبو العباس : أَمَّا إِذَا لَمْ يُعْلَمْ أَنَّهُ مِلْكُ مُسْلِمٍ فَظَاهِرٌ، وَلَمْ يَرُدَّ، وَأَمَّا
إِذَا عُلِمَ فَهَلَّا كَانَ كَاللُّقْطَةِ ؟ (خطه)^[٢].

[١] «الاختيارات» ص (٣١٣).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

(وَإِذَا لَحِقَ) بِالْجَيْشِ (مَدَدٌ، أَوْ) تَفَلَّتَ (أَسِيرٌ) قَبْلَ تَقْضِيِ الْحَرْبِ، (أَوْ صَارَ الْفَارِسُ رَاجِلًا) قَبْلَ تَقْضِيِ الْحَرْبِ، (أَوْ عَكْسُهُ)؛ بَأَن صَارَ الرَّاجِلُ فَارِسًا قَبْلَ تَقْضِيِ الْحَرْبِ، (أَوْ أَسْلَمَ) مَنْ شَهِدَ الْوَقْعَةَ كَافِرًا قَبْلَ تَقْضِيِ الْحَرْبِ، (أَوْ بَلَغَ) صَبِيٌّ قَبْلَ تَقْضِيِ الْحَرْبِ، (أَوْ عَتَقَ) قِنَّ (قَبْلَ تَقْضِيِ الْحَرْبِ: جُعِلُوا كَمَنْ كَانَ فِيهَا) أَي: الْوَقْعَةَ (كُلُّهَا كَذَلِكَ) أَي: عَلَى الْحَالِ الَّتِي تَقَضَّتِ الْحَرْبُ وَهُوَ عَلَيْهَا؛ جَعَلًا لَهُمْ كَمَنْ كَانَ كَذَلِكَ مِنْ أَوَّلِ الْوَقْعَةِ؛ لِأَنَّ الْغَنِيْمَةَ إِنَّمَا تَصِيرُ لِلْغَانِمِينَ عِنْدَ تَقْضِيِ الْحَرْبِ.

(وَلَا قَسَمَ لِمَنْ مَاتَ، أَوْ انْصَرَفَ، أَوْ أُسِرَ، قَبْلَ ذَلِكَ) أَي: تَقْضِيِ الْحَرْبِ؛ لِأَنَّهُمْ لَمْ يَحْضُرُوهَا وَقْتَ انْتِقَالِ الْغَنِيْمَةِ إِلَى مِلِكِ الْغَانِمِينَ. (وَيَحْرُمُ قَوْلُ الْإِمَامِ) أَوْ نَائِبِهِ: (مَنْ أَخَذَ شَيْئًا، فَهُوَ لَهُ^(١))؛ لِأَنَّهُ يُفْضِي إِلَى اسْتِعَالِهِمْ بِالتَّهْبِ عَنِ الْقِتَالِ، وَظَفَرَ الْعَدُوِّ بِهِمْ. وَلِأَنَّ سَبَبَ الْمَلِكِ الْاِغْتِنَامَ عَلَى التَّسَاوِي، فَلَا يَنْفَرِدُ الْبَعْضُ بِشَيْءٍ. وَأَمَّا قَوْلُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ يَوْمَ بَدْرٍ: «مَنْ أَخَذَ شَيْئًا، فَهُوَ لَهُ»^[١]: فَذَلِكَ

(١) وعنه: يجوزُ قَوْلُهُ: (مَنْ أَخَذَ شَيْئًا فَهُوَ لَهُ). وَقِيلَ: يجوزُ لمصلحة، وإلا فلا، صحَّحه في «الرايعتين» و«الحاويين» وحكيَّاه روايةً، وصَوَّبَهُ فِي «الْإِنْصَافِ». (خطه).

[١] أخرجه أحمد (١١٨/٣ - ١١٩) (١٥٣٩) من حديث سعد بن أبي وقاص، وقوله: «مَنْ أَخَذَ شَيْئًا فَهُوَ لَهُ». ليس مرفوعًا، لكن سياق الرواية يدل على أنه توقيف من النبي ﷺ. وأخرجه البيهقي (٣١٦/٦) من حديث ابن عباس، بنحوه.

حِينَ كَانَتْ لَهُ، ثُمَّ صَارَتْ لِلْغَانِمِينَ، عَلَى مَا تَقَدَّمَ.
 (وَلَا يَسْتَحِقُّهُ) أَي: الْمَأْخُودَ بِهَذِهِ الْمَقَالَةِ، أَخِذْهُ، (إِلَّا فِيمَا تَعَدَّرَ
 حَمْلُهُ)، كَأَحْجَارٍ، وَقُدُورٍ كِبَارٍ، وَحَطَبٍ وَنَحْوِهِ. (وَتُرِكَ فَلَمْ يُشْتَر)؛
 لَعَدَمِ الرَّغْبَةِ فِيهِ، فَيَجُوزُ قَوْلُ الْإِمَامِ: مَنْ أَخَذَ شَيْئًا، فَلَهُ (وَلِلْإِمَامِ أَخِذُهُ
 لِنَفْسِهِ، وَ) لَهُ (إِحْرَاقُهُ) إِنْكَاءٌ لِلْعَدُوِّ؛ لئَلَّا يَنْتَفِعُوا بِهِ.
 (وَالْإِلَا)؛ بَأَنَّ رُغْبَ فِي شِرَاءِ مَا تَعَدَّرَ حَمْلُهُ: (حَرُمَ) قَوْلُ: مَنْ أَخَذَهُ
 فَهُوَ لَهُ، وَأَخَذَ إِمَامٌ لَهُ لِنَفْسِهِ، وَإِحْرَاقُهُ. فَيُبَاعُ حِينَئِذٍ وَيُضَمُّ ثَمَنُهُ
 لِلْمَقْسَمِ.

(وَيَصِحُّ) أَي: يَجُوزُ^(١) (تَفْضِيلُ بَعْضِ الْغَانِمِينَ؛ لِمَعْنَى فِيهِ) مِنْ
 حُسْنِ رَأْيٍ وَشَجَاعَةٍ، فَيُنْقَلُ.
 (وَيَخْصُ إِمَامٌ بِكَلْبٍ) يُبَاحُ اقْتِنَاؤُهُ (مَنْ شَاءَ) مِنَ الْجَيْشِ، وَلَا
 يُدْخِلُهُ فِي قِسْمَةٍ؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ بِمَالٍ.
 (وَيُكْسَرُ الصَّلِيبُ، وَيُقْتَلُ الْخَزِيرُ) نَصًّا، (وَيُصَبُّ الْخَمْرُ، وَلَا
 يُكْسَرُ الْإِنَاءُ) نَصًّا.

(وَلَا تَصِحُّ الْإِجَارَةُ لِلْجِهَادِ)؛ لِأَنَّهُ عَمَلٌ يَخْتَصُّ فَاعِلُهُ أَنْ يَكُونَ مِنْ
 أَهْلِ الْقُرْبَى، كَالْحَجِّ. (فِيْسُهُمْ لَهُ) أَي: أَجِيرِ الْجِهَادِ. وَإِنْ أَخَذَ أَجْرَةً:
 رَدَّهَا، (كَأَجِيرِ الْخِدْمَةِ)؛ لِمَا تَقَدَّمَ.

(١) قوله: (وَيَصِحُّ) الصَّحَّةُ: وَصْفٌ لِلصَّحِيحِ. وَهُوَ شَرْعًا: مَا يَتَعَلَّقُ بِهِ
 التَّفُؤْدُ، وَيُعْتَدُّ بِهِ، عَقْدًا كَانَ أَوْ عِبَادَةً، فَكَانَ الْأَوَّلَى أَنْ يَقُولَ: وَيَجُوزُ.

وَتَصِحُّ الْإِجَارَةُ لِحِفْظِ الْغَنِيمَةِ، وَحَمْلِهَا، وَسَوْقِهَا، وَرَعِيهَا،
وَنَحْوِهِ. وَلَوْ بِمُعَيَّنٍ مِنَ الْمَغْنَمِ.

(وَمَنْ مَاتَ بَعْدَ تَقْضِيِ الْحَرْبِ) وَلَوْ قَبْلَ إِحْرَازِ الْغَنِيمَةِ: (فَسَهْمُهُ
لِوَارِثِهِ)؛ لِثُبُوتِ مِلْكِهِ عَلَيْهِ عِنْدَ تَقْضِيِ الْحَرْبِ، أَشْبَهَ سَائِرَ أَمْلَاكِهِ.
(وَمَنْ وَطِئَ جَارِيَةً مِنْهَا) أَي: الْغَنِيمَةَ (وَلَهُ) أَي: الْوَاطِئُ (فِيهَا)
أَي: الْغَنِيمَةَ (حَقٌّ): أَدَبٌ. (أَوْ لَوْلَدِهِ) أَي: الْوَاطِئُ، فِيهَا حَقٌّ:
(أَدَبٌ)؛ لِفِعْلِهِ مُحَرَّمًا. (وَلَمْ يُلَاحِظْ بِهِ) أَي: تَأْدِيَتِهِ (الْحَدُّ)؛ لِأَنَّهُ يُدْرَأُ
بِالشُّبْهَةِ، وَالْغَنِيمَةُ مِلْكٌ لِلْغَانِمِينَ، فَيَكُونُ لِلوَاطِئِ حَقٌّ فِي الْجَارِيَةِ وَإِنْ
قَلَّ، فَيُدْرَأُ الْحَدُّ عَنْهُ، كَالْمَشْتَرَكَةِ، وَكَجَارِيَةِ ابْنِهِ. (وَعَلَيْهِ) أَي:
الوَاطِئِ (مَهْرُهَا) يُطْرَحُ فِي الْمَقْسَمِ، (إِلَّا أَنْ تَلِدَ مِنْهُ، فَ) يَلْزَمُهُ
(قِيمَتُهَا) تُطْرَحُ فِي الْمَقْسَمِ؛ لِأَنَّ اسْتِيلَادَهَا كِاتِلَافُهَا، (وَتَصِيرُ أُمَّ
وَلَدِهِ)؛ لِأَنَّهُ وَطِئَ يَلْحَقُ بِهِ النَّسَبُ، أَشْبَهَ وَطِئَ الْمَشْتَرَكَةِ. (وَوَلَدُهُ
حُرٌّ)؛ لِمِلْكِهِ إِيَّاهَا حِينَ الْعُلُوقِ، فَيَنْعَقِدُ الْوَلَدُ حُرًّا.

(وَإِنْ أَعْتَقَ) بَعْضُ الْغَانِمِينَ (قِتًّا) مِنَ الْغَنِيمَةِ، (أَوْ كَانَ) فِي
الْغَنِيمَةِ قِتٌّ (يَعْتَقُ عَلَيْهِ^(١)) كَأَبِيهِ وَعَمِّهِ وَخَالَهِ: (عَتَقَ قَدْرُ حَقِّهِ)؛

(١) قوله: (وَإِنْ أَعْتَقَ قِتًّا، أَوْ كَانَ يَعْتَقُ عَلَيْهِ .. إلخ) صورةُ المسألة
الأولى: أَنْ يَكُونَ فِي الْغَنِيمَةِ أَرْقَاءٌ؛ بِأَنْ يَكُونَ لِلْسَّبْيِ أَوْلَادٌ صِغَارٌ
مَثَلًا، أَوْ بِالْغَيْنِ، وَاخْتَارَ الْإِمَامُ رَفِّهَهُمْ، فَقَالَ بَعْضُ الْغَانِمِينَ لَوَاحِدٍ مِنَ
الْأَرْقَاءِ: أَعْتَقْتُكَ. فَيَعْتَقُ عَلَيْهِ نَصِيبُهُ مِنْهُ، وَالباقى إِنْ كَانَ مُوسِرًا بِقِيَمَتِهِ

لمَصَادَفَتِهِ مِلْكَهُ ، (وَالْبَاقِي) مِنْهُ (كَعْتَقِهِ شِقْصًا) مِنْ مُشْتَرِكٍ ، عَلَى مَا يَأْتِي تَفْصِيلُهُ .

وَأَمَّا أَسْرَى الرِّجَالِ قَبْلَ اخْتِيَارِ الْإِمَامِ فِيهِمْ : فَلَا عِتْقَ ؛ لِأَنَّ الْعَبَّاسَ - عَمَّ النَّبِيَّ ﷺ ، وَعَمَّ عَلِيَّ - وَعَقِيلًا أَخَا عَلِيٍّ ، كَانَا فِي أَسْرَى بَدْرٍ ، فَلَمْ يَعْتَقَا عَلَيْهِمَا . وَلِأَنَّ الرَّجُلَ لَا يَصِيرُ رَقِيقًا بِنَفْسِ السَّبْيِ .
(وَالْغَالُ ، وَهُوَ : مَنْ كَتَمَ مَا غَنِمَ^(١) ،)

عَتَقَ أَيْضًا ، وَإِلَّا فَلَا .

وَصُورَةُ الثَّانِيَةِ : أَنْ يَكُونَ بَيْنَ أَحَدٍ مِنَ الْغَانِمِينَ وَبَيْنَ وَاحِدٍ مِنْ أَرْقَاءِ الْغَنِيمَةِ قَرَابَةٌ تُوجِبُ الْعِتْقَ ، كَأُبُوَّةٍ أَوْ أُخُوَّةٍ ، فَإِنَّ نَصِيبَ الْغَانِمِ مِنْ قَرِيْبِهِ يَعْتَقُ عَلَيْهِ قَهْرًا ، وَكَذَا بَاقِيهِ إِنْ كَانَ مُوسِرًا بِقِيَمَتِهِ . (ع ن)^[١] .

(١) قَوْلُهُ فِي تَعْرِيفِ الْغَالِ : (هُوَ مَنْ كَتَمَ مَا غَنِمَ) هَذَا عِبَارَةٌ «الْفُرُوعِ» وَغَيْرِهِ .

وَجَعَلَ فِي «شَرْحِ الْمَحْرَرِ» الْغَالُ : هُوَ الَّذِي يُخُونُ مِنَ الْغَنِيمَةِ قَبْلَ جَمْعِهَا ، وَالسَّارِقُ الَّذِي بَعْدَ جَمْعِهَا . وَعِبَارَةٌ «شَرْحِ الْمَحْرَرِ» : لِأَنَّ الْغُلُولَ الْخِيَانَةَ فِي مَالِ الْغَنِيمَةِ ، وَهَذَا خِيَانَةٌ فِيهَا ، فَيَكُونُ مَا مَعْنَى الْغَالِ كَذَلِكَ .

وظَاهِرُ «الْمَغْنِيِّ» : أَنَّ الْغُلُولَ قَبْلَ حِفْظِ الْغَنِيمَةِ ، وَالسَّرِقَةَ بَعْدَ الْحِفْظِ ، وَقَالَ : الْغَالُ هُوَ الَّذِي يَكْتُمُ مَا يَأْخُذُهُ مِنَ الْغَنِيمَةِ . وَكَذَلِكَ قَالَ الزَّرْكَشِيُّ ، وَظَاهِرُهُ : يَشْمَلُ مَا غَنَمَهُ هُوَ أَوْ غَيْرُهُ ، كَمَا هُوَ ظَاهِرٌ ،

(أو) كَتَمَ (بَعْضَهُ)^(١): لَا يُحَرِّمُ سَهْمَهُ مِنَ الْغَنِيمَةِ؛ لَوْجُودِ سَبَبِ اسْتِحْقَاقِهِ، وَلَمْ يَثْبُتِ حَرَمَانُ سَهْمِهِ فِي خَبَرٍ، وَلَا دَلٌّ عَلَيْهِ قِيَاسٌ، فَبَقِيَ بِحَالِهِ. وَلَا يُحَرِّقُ؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ مِنْ رَحْلِهِ.

(وَيَجِبُ حَرْقُ رَحْلِهِ كُلِّهِ)^(٢) وَقَتَ غُلُولِهِ؛ لَحَدِيثِ سَالِمِ بْنِ عَبْدِ اللَّهِ بْنِ عُمَرَ، قَالَ: سَمِعْتُ أَبِي يَحْدُثُ عَنْ عُمَرَ بْنِ الْخَطَّابِ، عَنِ النَّبِيِّ ﷺ قَالَ: «إِذَا وَجَدْتُمُ الرَّجُلَ قَدْ غَلَّ، فَأَحْرِقُوا مَتَاعَهُ، وَاضْرِبُوهُ». رَوَاهُ سَعِيدٌ، وَأَبُو دَاوُدَ، وَالْأَثَرُمُ^[١].

وَحَدِيثُ النَّهْيِ عَنْ إِضَاعَةِ الْمَالِ^[٢]: مَخْصُوصٌ بِمَا إِذَا لَمْ يَكُنْ

وَالْمَصْنُفُ قَيَّدَهُ بِمَا غَنِمَهُ بِقَوْلِهِ: وَهُوَ مِنْ كَتَمَ مَا غَنِمَ، أَوْ بَعْضَهُ. (خطه)^[٣].

- (١) وظاهره: سواء كان قليلاً أو كثيراً. (فروع).
 (٢) تحريق رحل الغال من المفردات. واختار الشيخ تقي الدين وبعض الأصحاب: أن تحريق رحل الغال من باب التعزير لا الحد، ويجتهد الإمام بحسب المصلحة، قال في «الفروع»: وهذا أظهر. وصوبه في «الإنصاف» (خطه)^[٤].

[١] أخرجه سعيد بن منصور (٢٧٢٩)، وعنه أبو داود (٢٧١٣). وضعفه الألباني في «ضعيف أبي داود» (٤٦٨).

[٢] يشير إلى حديث: «إن الله حرم عليكم عقوق الأمهات ووأد البنات.. وإضاعة المال». أخرجه البخاري (٢٤٠٨)، ومسلم (١٧١٥) من حديث المغيرة بن شعبة.

[٣] التعليق ليس في الأصل.

[٤] انظر: «الإنصاف» (٢٩٤/١٠)، والتعليق ليس في الأصل.

مَصْلَحَةً، كَأَكْلِهِ وَنَحْوِهِ^(١).

(مَا لَمْ يَخْرُجْ) رَحْلُهُ (عَنْ مِلْكِهِ) فَلَا يُحْرَقُ؛ لِأَنَّهُ عُقُوبَةٌ لِّغَيْرِ الْجَانِي.

وَمَحَلُّ إِحْرَاقِ رَحْلِهِ: (إِذَا كَانَ: حَيًّا). فَإِنْ مَاتَ قَبْلَهُ: لَمْ يُحْرَقْ. نَصًّا؛ لِسُقُوطِهِ بِالمَوْتِ، كَالْحُدُودِ. (حُرًّا) فَلَا يُحْرَقُ رَحْلُ رَقِيقٍ؛ لِأَنَّهُ لِسَيِّدِهِ. (مُكَلَّفًا) لَا صَغِيرًا وَمَجْنُونًا؛ لِأَنَّهُمَا لَيْسَا مِنْ أَهْلِ الْعُقُوبَةِ. (مُلْتَزِمًا) لِأَحْكَامِنَا، وَإِلَّا لَمْ يُعَاقَبْ عَلَى مَا لَا يَعْتَقَدُ تَحْرِيمَهُ. (وَلَوْ) كَانَ (أُنْثَى، وَذِمِّيًّا)؛ لِأَنَّهُمَا مِنْ أَهْلِ الْعُقُوبَةِ.

(إِلَّا سِلَاحًا، وَمُصْحَفًا، وَحَيَوَانًا بَالْتِهٍ وَنَفَقَتِهِ، وَكُتُبَ عِلْمٍ، وَثِيَابَهُ الَّتِي عَلَيْهِ، وَمَا لَا تَأْكُلُهُ النَّارُ: ف) لَا يُحْرَقُ، وَهُوَ (لَهُ) أَيُّ: الْعَالِّ، كَسَائِرِ مَالِهِ.

(وَيُعْزَرُ) الْعَالُّ؛ لِلْخَيْرِ^[١] (وَلَا يُنْفَى) نَصًّا؛ لِظَاهِرِ الْخَبَرِ. (وَيُؤْخَذُ مَا غَلَّ) مِنْ غَنِيمَةٍ (لِلْمَغْنَمِ)؛ لِأَنَّهُ حَقٌّ لِلْغَانِمِينَ وَمَنْ يَشْرِكُهُمْ،

(١) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»: ظَاهِرُ كَلَامِ الْمُصَنِّفِ: أَنَّ السَّارِقَ مِنَ الْغَنِيمَةِ لَا يُحْرَقُ رَحْلُهُ. وَهُوَ صَحِيحٌ، وَهُوَ الْمَذْهَبُ، وَهُوَ ظَاهِرُ كَلَامِ كَثِيرٍ مِنَ الْأَصْحَابِ. وَقَدَّمَهُ فِي «الْفُرُوعِ».

وَقِيلَ: حُكْمُهُ حُكْمُ الْعَالِّ. جَزَمَ بِهِ فِي «التَّبَصُّرَةِ». (خطه)^{[٢][٣]}.

[١] هُوَ حَدِيثُ عُمَرَ الَّذِي تَقْدُمُ أَنْفَاءً.

[٢] «الْإِنْصَافُ» (٣٠١/١٠).

[٣] التَّعْلِيلُ مِنْ زِيَادَاتِ (ب).

فوجب رده إلى أهله.

(فإن تاب بعد قسم: أعطى الإمام خمسه)؛ ليصرفه في مصارفه (وتصدق بقيته) روي عن معاوية، وابن مسعود، لأنه لا يعرف أربابه، أشبه المال الضائع.

(وما أخذ من فدية) أسرى كفار: فغيمه؛ لقسمه عليه السلام فداء أسارى بدر بين الغانمين، ولحصوله بقوة الجيش.

(أو أهدي للأمير) على الجيش، (أو) أهدي لبعض قواده أي: الأمير: فغيمه. (أو) أهدي لبعض الغانمين بدار حرب: فغيمه لأن الظاهر: أن فعلهم ذلك خوفاً من الجيش.

(و) ما أهدي (بدارنا) للإمام، أو غيره: (فلمهدى له)؛ لقبوله عليه السلام هديّة المقوقس وغيره، وكانت له وحده^[١].

[١] أخرجه أحمد (١٤٤/٢) (٧٤٧)، والترمذي (١٥٧٦) من حديث علي. وينظر: «زاد المعاد» (١٢٢/١)، و«غاية المرام في تخريج أحاديث الحلال والحرام» (٤٧٣).

(بَابُ : الْأَرْضُونَ الْمَغْنُومَةُ)

أي: المأخوذة من كفار^(١): (ثلاث) أصناف: إحداهما: المأخوذة (عَنوةً) أي: قَهْرًا وَعَلَبَةً، (وهي: ما أُجْلُوا) أي: أهلها الحريثون (عنها) بالسيف. ويُخَيَّرُ إِمَامٌ^(٢) بَيْنَ قَسَمِهَا بَيْنَ الْغَانِمِينَ، (كَمَنْقُولٍ، و) بَيْنَ وَقْفِهَا لِلْمُسْلِمِينَ بَلْفِظٍ يَحْصُلُ بِهِ الْوَقْفُ. (وَيَضْرِبُ عَلَيْهَا خَرَجًا) مُسْتَمِرًّا، (يُؤْخَذُ مِمَّنْ هِيَ بِيَدِهِ، مِنْ مُسْلِمٍ وَذِمِّيٍّ) هُوَ أَجْرُهَا كُلِّ عامٍ.

قال في «الشرح»: ولم نَعْلَمْ أَنَّ شَيْئًا مِمَّا فُتِحَ عَنوةً قُسِمَ بَيْنَ الْغَانِمِينَ إِلَّا خَيْرَ، فَإِنَّ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ قَسَمَ نِصْفَهَا، فَصَارَ لِأَهْلِهِ، لَا

بَابُ الْأَرْضُونَ الْمَغْنُومَةُ

(١) قوله: (أي: المأخوذة... إلخ) لا بَقِيدِ الْقَهْرِ وَالْقِتَالِ مِنَ الْمَغْنُومِ بِالْمَعْنَى السَّابِقِ. (خطه)^[١].

(٢) قوله: (يُخَيَّرُ إِمَامٌ... إلخ) ومذهبُ الشافعي: تُقَسَّمُ كَمَا قَسَمَ النَّبِيُّ ﷺ غَنَائِمَ خَيْرٍ. ومذهبُ مالِكٍ: تُوقَفُ؛ لِفِعْلِ عَمْرٍ. (خطه)^[٢].

[١] التعليق ليس في الأصل.

[٢] التعليق ليس في الأصل.

خَرَّاجٍ عَلَيْهِ^[١]. وسائر ما فُتِحَ عَنْوَةً مِمَّا فَتَحَ عُمرُ وَمَنْ بَعْدَهُ، كأرضِ الشَّامِ، والعِرَاقِ، ومِصرَ، وغيرِها، لم يُقَسِّمَ مِنْهُ شَيْءٌ. فرَوَى أبو عُبيدٍ في كتاب «الأموال»: أَنَّ عُمرَ قَدِمَ الجَابِيَّةَ، فأَرَادَ قَسِّمَ الأَرْضَيْنِ بَيْنَ المُسْلِمِينَ. فَقَالَ لَهُ مُعَاذٌ: وَاللَّهِ إِذَنْ لِيَكُونَنَّ مَا تَكْرَهُ، إِنَّكَ إِنْ قَسَمْتَهَا اليَوْمَ، صَارَ الرِّبْعُ العَظِيمُ في أَيَدِي القَوْمِ، ثُمَّ يَبِيدُونَ فيصِيرُ ذَلِكَ إلى الرَّجُلِ الوَاحِدِ والمرأةِ، ثُمَّ يَأْتِي مِنْ بَعْدِهِمْ قَوْمٌ يَشُدُّونَ مِنَ الإِسْلَامِ مَسَدًا، وَهُمْ لَا يَجِدُونَ شَيْئًا، فَنَظُرُوا أَمْرًا يَسْعَى أَوْلَهُمْ وَآخِرُهُمْ. فَصَارَ عُمرُ إلى قَوْلِ مُعَاذٍ.

(الثَّانِيَّةُ: مَا جَلَوْا) أَي: أَهْلُهَا (عَنْهَا خَوْفًا مِثْلًا).

(وَحُكْمُهَا: كَالأُولَى) فِي التَّخْيِيرِ الْمَذْكُورِ.

وَعَنْهُ^(١): تَصِيرُ وَقْفًا بِنَفْسِ الاسْتِيلَاءِ. وَجَزَمَ بِهِ فِي «الإِقْنَاعِ».

(١) قَدَّمَ هَذِهِ الرِّوَايَةَ الثَّانِيَةَ فِي «المَغْنِي»، وَ«المَحَرَّر»، وَ«الفُرُوعِ». قَالَ

فِي «الإِنصَافِ»: هَذَا الْمَذْهَبُ، وَعَلَيْهِ الْأَصْحَابُ.

وَكَذَا الْخِلَافُ فِي الْأَرْضِ الَّتِي صُولِحُوا عَلَى أَنَّهَا لَنَا.

وَأَمَّا أَرْضُ الْعَنْوَةِ، فَلَا تَصِيرُ وَقْفًا حَتَّى يَقِفَهَا الْإِمَامُ، صَرَّحَ بِهِ فِي

«الإِقْنَاعِ»، «كَالْمُنْتَهَى».

وَفِي «أَحْكَامِ الذِّمَّةِ» لِابْنِ الْقِيَمِ: أَنَّهَا تَصِيرُ وَقْفًا بتركِ قَسْمِهَا،

كَغَيْرِهَا. (خَطُّهُ)^[٢].

[١] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٢٢٨٥)، وَمُسْلِمٌ (١٥٥١) مِنْ حَدِيثِ ابْنِ عُمَرَ.

[٢] التَّعْلِيقُ لَيْسَ فِي الْأَصْلِ.

(الثَّالِثَةُ: الْمَصَالِحُ عَلَيْهَا) وَهِيَ نَوْعَانِ:

(فَمَا صُولِحُوا عَلَى أَنَّهَا) أَي: الْأَرْضَ (لَنَا) وَنُقَرُّهَا مَعَهُمْ بِالْخَرَاجِ: (ف) هِيَ (كَالْعَنَوَةِ) فِي التَّخِيرِ، وَلَا يَسْقُطُ خَرَاجُهَا بِإِسْلَامِهِمْ.

وَعَنْهُ: تَصِيرُ وَقَفًا بِنَفْسِ الْاِسْتِيلَاءِ. وَجَزَمَ بِهِ فِي «الْإِقْنَاعِ».

(و) الثَّانِي: مَا صُولِحُوا (عَلَى أَنَّهَا) أَي: الْأَرْضَ (لَهُمْ)، وَلَنَا الْخَرَاجُ عَنْهَا: (فَهُوَ) أَي: مَا يُؤْخَذُ مِنْ خَرَاجِهَا (كَجَزِيَّةٍ، إِنْ أَسْلَمُوا): سَقَطَ عَنْهُمْ (أَوْ انْتَقَلَتْ) الْأَرْضُ (إِلَى مُسْلِمٍ: سَقَطَ) عَنْهُمْ كَسُقُوطِ جَزِيَّةٍ بِإِسْلَامِهِمْ. وَإِنْ انْتَقَلَتْ إِلَى ذِمِّيٍّ مِنْ غَيْرِ أَهْلِ الصُّلْحِ: لَمْ يَسْقُطْ خَرَاجُهَا. وَتُسَمَّى هَذِهِ دَارَ عَهْدٍ. وَهِيَ مِلْكٌ لَهُمْ، لَا يُمْنَعُونَ فِيهَا إِحْدَاثَ كَنِيسَةٍ وَلَا بَيْعَةٍ، كَمَا يَأْتِي. (وَيُقَرَّرُونَ فِيهَا بِلَا جَزِيَّةٍ)؛ لِأَنَّهَا لَيْسَتْ دَارَ إِسْلَامٍ، (بِخِلَافِ مَا قَبْلُ^(١)) مِنَ الْأَرْضِيْنَ، فَلَا يُقَرَّرُونَ بِهَا سَنَةً بِلَا جَزِيَّةٍ، كَمَا فِي «الْإِقْنَاعِ».

(و) يَجِبُ (عَلَى إِمَامٍ: فِعْلُ الْأَصْلَحِ) لِلْمُسْلِمِينَ فِي الْأَرْضِ الَّتِي تَصِيرُ إِلَيْهِمْ، مِنْ وَقْفٍ، أَوْ قِسْمَةٍ؛ لِأَنَّهُ نَائِبُهُمْ.

(١) قوله: (بِخِلَافِ مَا قَبْلُ) أَي: الْأَقْسَامُ الثَّلَاثَةُ الَّتِي قَبْلُ، فَإِنَّهُمْ لَا يُقَرَّرُونَ فِيهَا إِلَّا بِجَزِيَّةٍ. «م خ». (خطه)^[١].

(وَيُرْجَعُ فِي) قَدَرٍ (خَرَجٍ وَجِزِيَّةٍ: إِلَى تَقْدِيرِهِ^(١)) أَي: الْإِمَامَ، مِنْ زِيَادَةٍ وَنَقْصٍ، عَلَى حَسَبِ مَا يُوَدِّي إِلَيْهِ اجْتِهَادُهُ، وَتُطَبِّقُهُ الْأَرْضُ؛ لِأَنَّهُ أَجْرَةٌ فَلَمْ يَتَقَدَّرْ بِمَقْدَارٍ لَا يَخْتَلِفُ، كَأَجْرَةِ الْمَسَاكِينِ. (وَوَضَعَ عُمَرُ) بِنُ الْخَطَّابِ (رَضِيَ اللَّهُ تَعَالَى عَنْهُ عَلَى كُلِّ جَرِيْبٍ دِرْهَمًا وَقَفِيْزًا). قَالَ أَحْمَدُ، وَأَبُو عُبَيْدٍ الْقَاسِمُ بْنُ سَلَامٍ: أَعْلَى وَأَصَحُّ حَدِيثٍ فِي أَرْضِ السَّوَادِ: حَدِيثُ عَمْرِو بْنِ مَيْمُونٍ. يَعْنِي: أَنَّ عُمَرَ وَضَعَ عَلَى كُلِّ جَرِيْبٍ دِرْهَمًا وَقَفِيْزًا.

قال في «شرحه»: وَيَنْبَغِي أَنْ يَكُونَ مِنْ جِنْسٍ مَا تُخْرِجُهُ الْأَرْضُ؛ لِأَنَّهُ رُوِيَ عَنْ عُمَرَ: أَنَّهُ ضَرَبَ عَلَى الطَّعَامِ دِرْهَمًا وَقَفِيْزَ حِنْطَةٍ، وَعَلَى

(١) يَعْنِي: أَنَّ الْإِمَامَ إِذَا غَنِمَ أَرْضًا وَقَدَّرَ عَلَيْهَا خَرَجًا، أَوْ قَدَّرَ عَلَى أَهْلِهَا جِزِيَّةً، فَإِنَّهُ يَرْجَعُ مَنْ بَعْدَهُ إِلَى تَقْدِيرِهِ، وَلَا يُقَدَّرُ إِمَامٌ بَعْدَهُ، مَا لَمْ يَتَغَيَّرِ السَّبَبُ الْمُقْتَضِي إِلَى مَا كَانَ قَدْ قَدَّرَهُ، فَإِنَّ لِمَنْ بَعْدَهُ مُرَاعَاةَ السَّبَبِ الْمُتَجَدِّدِ، وَتَغْيِيرَ ذَلِكَ التَّقْدِيرِ، لِتَغْيِيرِ السَّبَبِ.

هذا مَا يُؤْخَذُ مِنْ كَلَامِ الْمُصَنِّفِ، وَهُوَ الْمَوَافِقُ لِكَلَامِ الْقَاضِي فِي «الْأَحْكَامِ السُّلْطَانِيَّةِ»، خِلَافًا لِمَنْ فَهَمَ مِنْ هَذِهِ الْعِبَارَةِ غَيْرَ ذَلِكَ. (م خ)^[١].

قال: وَعِبَارَةُ «الْغَايَةِ»: وَيُرْجَعُ فِي خَرَجٍ وَجِزِيَّةٍ إِلَى تَقْدِيرِ إِمَامٍ فِي زِيَادَةٍ وَنَقْصٍ، وَيَتَّجُهُ: مَا لَمْ يُجْجَفْ، لَا إِلَى تَقْدِيرِ عَمَرَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ.

الشَّعِيرِ دِرْهَمًا وَقَفِيرَ شَعِيرٍ. وَيُقَاسُ عَلَيْهِ غَيْرُهُ مِنَ الْحَبُوبِ. انْتَهَى.
 وقال في «المحرر»: والأشهرُ عنه: أَنَّهُ جَعَلَ عَلَى جَرِيبِ الزَّرْعِ
 دِرْهَمًا وَقَفِيرًا مِنْ طَعَامِهِ، وَعَلَى جَرِيبِ النَّحْلِ ثَمَانِيَةَ دَرَاهِمَ، وَعَلَى
 جَرِيبِ الْكَرْمِ عَشْرَةً، وَعَلَى جَرِيبِ الرُّطَبَةِ سِتَّةً.
 (وهو) أي: القَفِيرُ: (ثَمَانِيَةُ أَرْطَالٍ. قِيلَ: بِالْمَكِيِّ) قَدَّمَهُ فِي
 «الشرح»، وقال: نَصَّ عَلَيْهِ. واختارَهُ الْقَاضِي، وَصَحَّحَهُ فِي
 «الإنصاف»، و«الإقناع».

(وقيل): ثَمَانِيَةُ أَرْطَالٍ (بِالْعِرَاقِيِّ، وَهُوَ نِصْفُ الْمَكِيِّ) قَدَّمَهُ فِي
 «المحرر»، و«الرَّعَائِيَيْنِ» و«الْحَاوِيَيْنِ»، وَقَالُوا: نَصَّ عَلَيْهِ.
 وَثَمَرُ الشَّجَرِ بِالْأَرْضِ الْخَرَجِيَّةُ: لِمَنْ تُقَرَّرُ بِيَدِهِ. وَفِيهِ: الْعُشْرُ زَكَاةً.
 (وَالْجَرِيبُ: عَشْرُ قَصَبَاتٍ فِي مِثْلِهَا) أَي: عَشْرُ قَصَبَاتٍ.
 (وَالْقَصَبَةُ^(١)): سِتَّةُ أَذْرُعٍ بِذِرَاعِ وَسْطٍ) لَا أَطْوَلَ ذِرَاعٍ وَلَا أَقْصَرَهَا.
 (وَقَبْضَةٌ، وَإِبْهَامٌ قَائِمَةٌ) مَعَ كُلِّ ذِرَاعٍ.

(١) الْقَصَبَةُ: مَا تُمَسَّحُ بِهِ الْأَرْضُ، كَالذُّرَاعِ لِلْبَرْ.
 قال في «الإقناع»: وَهِيَ سِتَّةُ أَذْرُعٍ بِذِرَاعِ عُمَرَ، وَهُوَ ذِرَاعٌ وَسْطٌ
 وَقَبْضَةٌ، وَإِبْهَامٌ قَائِمَةٌ.
 وَالْجَرِيبُ بِذَلِكَ الذُّرَاعِ: سِتُّونَ ذِرَاعًا طُولًا وَسِتُّونَ ذِرَاعًا عَرْضًا.
 (خطه)^[١].

فالجَرِبُ: ثلاثة آلاف وست مئة ذِرَاعٍ مُكَسَّرَةً^(١).

(والخَرَاجُ على أرضٍ لها ماءٌ تُسْقَى به، ولو لم تُزْرَعْ)،
كالمُؤَجَّرَةِ. و(لا) خَرَاجٌ (على ما لا يَنَالُهُ ماءٌ) مِنَ الْأَرْضِي، (ولو
أَمَكْنَ زَرْعُهُ وإِحْيَاؤُهُ ولم يُفْعَلْ)؛ لَأَنَّ الخَرَاجَ أَجْرَةُ الْأَرْضِ، وما لا
مَنْفَعَةَ فِيهِ لا أَجْرَةَ لَهُ.

ومَفْهُومُهُ: أَنَّهُ إِنْ أَحْيَيْ وَزُرِعَ، وَجَبَ خَرَاجُهُ. وَيَأْتِي: لا خَرَاجَ
على مُسْلِمٍ فِيمَا أَحْيَاهُ مِنْ أَرْضٍ عَنَوَةٍ.

(وما لم يَنْبُتْ) إِلَّا عَامًّا بَعْدَ عَامٍ: فَنِصْفُ خَرَاجِهِ فِي كُلِّ عَامٍ.
(أَوْ) لَمْ يَنْتَلُهُ الْمَاءُ (إِلَّا عَامًّا بَعْدَ عَامٍ: فَنِصْفُ خَرَاجِهِ) يُؤْخَذُ (فِي
كُلِّ عَامٍ)؛ لَأَنَّ نَفْعَهَا عَلَى النِّصْفِ، فَكَذَا خَرَاجُهَا.

(وهو) أَي: الخَرَاجُ: (على المَالِكِ)؛ لَأَنَّهُ عَلَى رَقَبَةِ الْأَرْضِ دُونَ
مُسْتَأْجَرِهَا، كَفَطْرَةِ رَقِيقٍ.

(و) الخَرَاجُ: (كَالدَّيْنِ، يُحْبَسُ بِهِ الْمُوسِرُ، وَيُنْظَرُ) بِهِ (الْمُعْسِرُ)
إِلَى مَيْسَرَتِهِ؛ لَأَنَّهُ أَجْرَةُ كَأَجْرَةِ الْمَسَاكِينِ.

(١) وبيانه: أَن تَضْرِبَ مُكَسَّرَ الْقَصْبَةِ، وَهُوَ الْحَاصِلُ مِنْ ضَرْبِ سِتَّةٍ فِي
مِثْلِهَا، وَهُوَ سِتَّةٌ وَثَلَاثُونَ فِي مِائَةٍ؛ الَّتِي هِيَ عِدْدُ قِصَبَاتِ الْجَرِبِ،
يَخْرُجُ مَا ذَكَرُوهُ. (ح م ص)^[١].

(وَمَنْ عَجَزَ عَنْ عِمَارَةِ أَرْضِهِ) الْخَرَاجِيَّةُ: (أُجْبِرَ عَلَى إِجَارَتِهَا) لِمَنْ يَعْمُرُهَا، (أَوْ) عَلَى (رَفْعِ يَدِهِ عَنْهَا) لَتُدْفَعَ لِمَنْ يَعْمُرُهَا وَيَقُومُ بِخَرَاجِهَا؛ لِأَنَّ الْأَرْضَ لِلْمُسْلِمِينَ، فَلَا يُعْطَلُّهَا عَلَيْهِمْ. وَفَهُمْ مِنْهُ: أَنَّ مَنْ بِيَدِهِ أَرْضًا خَرَاجِيَّةً، فَهُوَ أَحَقُّ بِهَا، وَوَارِثُهُ مِنْ بَعْدِهِ، وَمَنْ يَنْقُلُهَا إِلَيْهِ بِخَرَاجِهَا.

(وَيَجُوزُ أَنْ يُرْشَى الْعَامِلُ، وَ) أَنْ (يُهْدَى إِلَيْهِ؛ لِدَفْعِ ظُلْمٍ) عَنْهُ، أَوْ عَنْ غَيْرِهِ؛ لِتَوْصُلِهِ بِذَلِكَ إِلَى كَفِّ يَدِ عَادِيَّةٍ. وَ(لَا) يَجُوزُ أَنْ يُرْشَى الْعَامِلُ، أَوْ يُهْدَى لَهُ (لِيَدَعَ) عَنْهُ، أَوْ عَنْ غَيْرِهِ (خَرَاجًا)؛ لِأَنَّهُ تَوْصُلٌ إِلَى إِبْطَالِ حَقٍّ، فَحَرَمَ عَلَى آخِذٍ وَمُعْطٍ، كَرِشْوَةِ حَاكِمٍ لِيَحْكَمَ لَهُ بِغَيْرِ حَقٍّ. (وَالْهَدِيَّةُ: الدَّفْعُ) أَي: الْعَيْنُ الْمَالِيَّةُ الْمَدْفُوعَةُ لِمَهْدَى إِلَيْهِ (ابْتِدَاءً) بَلَا طَلَبٍ. (وَالرِّشْوَةُ) بِتَثْلِيثِ الرَّاءِ: الدَّفْعُ (بَعْدَ طَلَبٍ) آخِذَهَا. (وَأَخْذُهُمَا) أَي: الرِّشْوَةُ وَالْهَدِيَّةُ: (حَرَامٌ)؛ لِحَدِيثٍ: «هَدَايَا الْعُمَّالِ غُلُولٌ»^[١].

وَكُرَّةُ شِرَاءِ مُسْلِمٍ مَزَارِعَ أَرْضٍ خَرَاجِيَّةٍ، أَي: تَقَبُّلُهَا بِمَا عَلَيْهَا مِنْ

[١] أخرجه أحمد (١٤/٣٩) (٢٣٦٠١)، والبيهقي (١٠/١٣٨) من حديث أبي حميد الساعدي. وصححه الألباني في «الإرواء» (٢٦٢٢).

خَرَجٍ؛ لما في إعطاءِ الخَرَجِ من مَعْنَى المَذَلَّةِ، كما رُوِيَ عن عُمرَ
وغيره.

(ولا خَرَجَ على مَسَاكِينٍ مُطْلَقًا) أي: سَوَاءٌ فُتِحَتِ الأَرْضُ عَنْوَةً أَوْ
صُلْحًا؛ لَأَنَّهُ لم يُنْقَلْ. وأداءُ أَحْمَدَ الخَرَجَ عن دَارِهِ: تَوَرُّغٌ.

(ولا) خَرَجَ على (مَزَارِعِ مَكَّةَ)؛ لَأَنَّهُ عليه السَّلَامُ لم يَضْرِبْ
عَلَيْهَا شَيْئًا، والخَرَجُ جِزْيَةُ الأَرْضِ. (والْحَرَمُ كَهَيِّ) أي: كَمَكَّةَ.
نَصًّا. فلا خَرَجَ على مَزَارِعِهِ.

(وليس لأحدِ البناءِ، والانْفِرَادُ بِهِ فِيهِمَا) أي: في مَكَّةَ وَالْحَرَمِ؛
لَأَنَّهُ يُوَدِّي إلى التَّضْيِيقِ في أداءِ المناسِكِ.

(ولا) يجوزُ لأحدٍ (تَفْرِقَةُ خَرَجٍ عَلَيْهِ بِنَفْسِهِ)؛ لَأَنَّ مَصْرِفَهُ غَيْرُ
مُعَيَّنٍ، فيفتَقِرُ إلى اجْتِهَادٍ، ولَأَنَّهُ للمصالحِ كُلِّهَا.

(ومَصْرِفُهُ) أي: الخَرَجُ: (كفَيِّء)؛ لَأَنَّهُ منه.

(وإن رَأَى الإمامُ المصلَحَةَ في إسقاطِهِ) أي: الخَرَجِ (عَمَّنْ لَهُ)
أي: الإمامِ (وَضَعُهُ فِيهِ) مَمَّنْ يَدْفَعُ عن المُسْلِمِينَ، وَفَقِيهِ، وَمُؤَدِّنْ،
ونحوه: (جاز) لَهُ إسقاطُهُ عَنْهُ؛ لَأَنَّهُ لا فائِدَةَ في أَخْذِهِ مِنْهُ، ثُمَّ رَدَّهُ
إِلَيْهِ.

(ولا يَحْتَسِبُ^(١) بما ظَلِمَ في خَرَجِهِ، مِنْ عَشْرِ^(٢)) عَلَيْهِ، في

(١) قوله: (ولا يَحْتَسِبُ) وعنه: بلى. اختارَهُ ابو بكرٍ.

(٢) قوله: (من عَشْرِ) أي: إذا لم يَنْوِهِ، مِنْ زَكَاةٍ، كما يدلُّ عَلَيْهِ كَلَامُ

حَبٌّ أَوْ ثَمَرٍ. قَالَ أَحْمَدُ: لِأَنَّهُ غَضِبْتُ^(١).

القاضي والموفق في بعض المواضع، ذكره الشارح في «الزكاة»^[١].
(١) قال «م ص»^[٢]: «تَمَّةٌ»: الكُلْفُ التي تُطْلَبُ عَلَى الْبَلَدِ بِحَقٍّ أَوْ غَيْرِهِ،
يَحْرُمُ تَوْفِيرُ بَعْضِهِمْ وَجَعْلُ قِسْطِهِ عَلَى غَيْرِهِ، وَمَنْ قَامَ فِيهَا بِنِيَّةِ الْعَدْلِ
وَتَقْلِيلِ الظُّلْمِ مَهْمَا أَمَكَنَ لِلَّهِ تَعَالَى، فَكَالْمَجَاهِدِ فِي سَبِيلِ اللَّهِ. قَالَه
الشيخ تقي الدين.



[١] في (أ) إضافة تعليق مشابه، نصه: «وأشار الشارح في آخر باب إخراج الزكاة، إلى أنه يحتسب به مع النية، وأنه يدل عليه كلام القاضي والموفق في بعض المواضع. خطه».

[٢] إرشاد أولي النهى «(١/٦٠٢)».

(بَابُ : الْفِيءِ)

مِنْ فَاءِ الظِّلِّ: إِذَا رَجَعَ نَحْوَ الْمَشْرِقِ، سُمِّيَ بِهِ الْمَأْخُودُ مِنَ الْكُفَّارِ، عَلَى مَا يَأْتِي؛ لِأَنَّهُ رَجَعَ مِنْهُمْ إِلَى الْمُسْلِمِينَ^(١)، قَالَ تَعَالَى: ﴿مَا أَفَاءَ اللَّهُ عَلَى رَسُولِهِ مِنْ أَهْلِ الْقُرَى فَلِلَّهِ وَلِلرَّسُولِ﴾ الْآيَةُ [الحشر: ٧].

وهو: (مَا أُخِذَ مِنْ مَالِ كَافِرٍ) غَالِبًا (بِحَقٍّ، بِلَا قِتَالٍ، كَجِزْيَةٍ، وَخَرَاكِجٍ) مِنْ مُسْلِمٍ وَكَافِرٍ، (وَعُشْرٍ تِجَارَةٍ) مِنْ حَرْبِيٍّ، (وَنِصْفِهِ)

بَابُ الْفِيءِ

(١) قَالَ الْخُلُوتِي: لَا يَظْهَرُ وَجْهُ تَسْمِيَّتِهِ فَيْئًا؛ لِأَنَّ مَالِ الْكُفَّارِ لَمْ يَكُنْ لِلْمُسْلِمِينَ أَوَّلًا ثُمَّ رَجَعَ إِلَيْهِمْ؛ لِأَنَّ الْفِيءَ مِنْ: فَاءِ الظِّلِّ إِذَا رَجَعَ.

ثُمَّ رَأَيْتُ فِي «المطلع»: الْفِيءُ فِي الْأَصْلِ: مَصْدَرُ فَاءٍ، يَفِيءُ، فَيْئًا، وَفَيْئَةً، وَفَيْئَوًا، إِذَا رَجَعَ، ثُمَّ أُطْلِقَ عَلَى الْحَاصِلِ مِنَ الْجِهَاتِ الْمَذْكُورَةِ؛ لِأَنَّهُ رَاجِعٌ مِنْهَا، كَأَنَّهُ فِي الْأَصْلِ كَانَ لَهُمْ ثُمَّ رَجَعَ إِلَيْهِمْ. انتهى^[١].

قلتُ: كَلَامُ الشَّيْخِ تَقِي الدِّينِ فِي «السياسة الشرعية» نَحْوُ كَلَامِ «المطلع». (خطه).

[١] «حاشية الخلوتي» (٥٠٧/٢)، والتعليق من زيادات (ب).

أَي: نِصْفِ عَشْرِ التَّجَارَةِ مِنْ ذِمِّيٍّ، (وَمَا تُرِكَ) مِنْ كَفَّارٍ لِمُسْلِمِينَ
(فَزَعًا) مِنْهُمْ، (أَوْ) تُرِكَ (عَنْ مَيِّتٍ) مُسْلِمٍ أَوْ كَافِرٍ^(١) (وَلَا وَارِثَ) لَهُ
يَسْتَعْرِقُ.

(١) قوله: (عَنْ مَيِّتٍ مُسْلِمٍ أَوْ كَافِرٍ) بِنَاءٌ عَلَى أَنَّ مَا تَخَلَّفَ عَنْ مَيِّتٍ
مُسْلِمٍ لَا وَارِثَ لَهُ يَكُونُ لِبَيْتِ الْمَالِ إِرْثًا! وَهُوَ خِلَافُ الصَّحِيحِ مِنْ
الْمَذْهَبِ، عَلَى مَا يَأْتِي: أَنَّهُ يُوضَعُ فِي بَيْتِ الْمَالِ لِأَجْلِ حِفْظِهِ، لَا
يَكُونُ إِرْثًا.

وَتَسْمِيَّتُهُ مِثْلَ هَذَا حِينَئِذٍ فَيْئًا، وَأَنَّهُ يُصْرَفُ فِي الْمَصَالِحِ الْعَامَّةِ، لَا
يَخْلُو عَنْ نَظَرٍ، فَلَاظْهَرُ: مَا فِي «الْإِقْنَاعِ» مِنَ التَّقْيِيدِ بِقَوْلِهِ: «مِنْهُمْ».
(م خ).

عِبَارَةُ «الْإِقْنَاعِ»: وَمَالٌ مَنْ مَاتَ مِنْهُمْ، أَي: الْكَفَّارِ، وَلَا وَارِثَ لَهُ.
(خطه)^[١].

وَخَرَجَ بِقَوْلِهِ: «بِحَقِّ»: مَا أُخِذَ مِنْ كَافِرٍ ظُلْمًا، كَمَالٍ مُسْتَأْمِنٍ.
وَقَوْلِهِ: «بِلا قِتَالٍ»: الْغَنِيمَةُ.

(وَمَصْرُفُهُ) أَي: الْفَيءُ: الْمَصَالِحُ. (و) مَصْرِفٌ (خُمْسٍ خُمْسٍ
الْغَنِيمَةِ: الْمَصَالِحُ)؛ لِعُمُومِ نَفْعِهَا، وَدُعَاءِ الْحَاجَةِ إِلَى تَحْصِيلِهَا.
قَالَ عُمَرُ: مَا أَخَذَ مِنَ الْمُسْلِمِينَ إِلَّا لَهُ فِي هَذَا الْمَالِ نَصِيبٌ، إِلَّا
الْعَبِيدَ فَلَيْسَ لَهُمْ فِيهِ شَيْءٌ. وَقَرَأَ عُمَرُ: (مَا أَفَاءَ اللَّهُ عَلَى رَسُولِهِ مِنْ أَهْلِ
الْقَرْيَةِ فَلِلَّهِ وَالرَّسُولِ وَلِذِي الْقُرْبَى وَالْيَتَامَى وَالْمَسَاكِينِ وَابْنِ السَّبِيلِ)
حَتَّى بَلَغَ: ﴿وَالَّذِينَ جَاءُوا مِنْ بَعْدِهِمْ﴾ [الحشر: ٧-١٠]، فَقَالَ: هَذِهِ
اسْتَوْعَبَتِ الْمُسْلِمِينَ عَامَّةً.

وَعَلِمَ مِنْهُ: أَنَّهُ لَا يَخْتَصُّ بِالْمَقَاتِلَةِ.

(وَيُيَدُّ بِالْأَهَمِّ فَالْأَهَمُّ: مِنْ سَدِّ ثَغْرِ، وَكِفَايَةِ أَهْلِهِ) أَي: الثَّغْرِ
(وَحَاجَةِ مَنْ يَدْفَعُ عَنِ الْمُسْلِمِينَ)؛ لِأَنَّ أَهَمَّ الْأُمُورِ حِفْظُ بِلَادِ
الْمُسْلِمِينَ، وَأَمْنُهُمْ مِنْ عَدُوِّهِمْ. وَسَدُّ الثُّغُورِ: عِمَارَتُهَا. وَكِفَايَتُهَا:
بِالْخَيْلِ وَالسَّلَاحِ.

(ثُمَّ) بـ (الْأَهَمُّ فَالْأَهَمُّ، مِنْ سَدِّ بَثْقٍ) بِتَقْدِيمِ الْمَوْحَدَةِ، أَي:
الْمَكَانِ الْمُنْفَتِحِ مِنْ جَانِبِ النَّهْرِ، وَسَدُّ جُرْفِ الْجُسُورِ؛ لِيَعْلَوْ الْمَاءُ
فَيَنْتَفِعَ بِهِ. (و) مِنْ (كَزْيِ نَهْرٍ) أَي: تَنْظِيفِهِ مِمَّا يُعِيقُ الْمَاءَ عَنْ

جَرَيَانِهِ، (و) مِنْ (عَمَلٍ قَنْطَرَةٍ، وَرَزَقٍ قُضَاةٍ، وَغَيْرِ ذَلِكَ) كإِصْلَاحِ طُرُقٍ، وَعِمَارَةِ مَسَاجِدَ، وَأَرْزَاقِ أُمَّةٍ وَمُؤَذِّنِينَ وَفُقَهَاءَ.

(وَلَا يُخَمَّسُ) الْفَيءُ. نَصًّا؛ لِأَنَّهُ تَعَالَى أَضَافُهُ إِلَى أَهْلِ الْخُمْسِ، كَمَا أَضَافَ إِلَيْهِمْ خُمْسَ الْغَنِيمَةِ، فَإِيجَابُ الْخُمْسِ فِيهِ لِأَهْلِهِ دُونَ بَاقِيهِ مَنْعٌ لِمَا جَعَلَهُ اللَّهُ تَعَالَى لَهُمْ بَغَيْرِ دَلِيلٍ. وَلَوْ أُرِيدَ الْخُمْسُ مِنْهُ لَذَكَرَهُ، كَمَا فِي خُمْسِ الْغَنِيمَةِ.

(وَيُقَسَّمُ فَاضِلٌ) عَمَّا يَعْثُمُ نَفْعُهُ (بَيْنَ أَحْرَارِ الْمُسْلِمِينَ^(١))، غَنِيَّتِهِمْ وَفَقِيرِهِمْ^(٢))؛ لِأَنَّهُمْ اسْتَحَقُّوهُ بِمَعْنَى مُشْتَرَكٍ فَاسْتَوَوْا فِيهِ، كَالْمِيرَاثِ. وَتُسَنُّ بُدَاةُ) عِنْدَ قَسَمِ (بِأَوْلَادِ الْمُهَاجِرِينَ؛ الْأَقْرَبِ فَلِأَقْرَبِ مِنْ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ) فَيَبْدَأُ بِنَبِيِّ هَاشِمٍ؛ لِقُرْبِهِمْ مِنْ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ، ثُمَّ بِنَبِيِّ الْمُطَّلِبِ؛ لِحَدِيثٍ: «إِنَّمَا بَنُو هَاشِمٍ وَبَنُو الْمُطَّلِبِ شَيْءٌ وَاحِدٌ» وَشَبَكَ بَيْنَ أَصَابِعِهِ^[١]. ثُمَّ بِنَبِيِّ عَبْدِ شَمْسٍ؛ لِأَنَّهُ أَخُو هَاشِمٍ

(١) قوله: (بَيْنَ أَحْرَارِ الْمُسْلِمِينَ ... إلخ) اخْتَارَ أَبُو حَكِيمٍ، وَالشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ: أَنَّهُ لَا حَظَّ لِلرَّافِضَةِ فِيهِ.

وَذَكَرَهُ ابْنُ الْقَيِّمِ فِي «الْهَدْيِ» عَنْ مَالِكٍ وَأَحْمَدَ. (ح م ص)^[٢].

(٢) واختار الشيخ: يَقْدَمُ الْمُحْتَاجُ. (خطه)^[٣].

[١] تقدم تخريجه (ص ٣٦٤).

[٢] «إرشاد أولي النهى» (ص ٦٠٤).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

لَأَبِيهِ وَأُمِّهِ، ثُمَّ بَنِي نَوْفَلٍ؛ لِأَنَّهُ أَخُو هَاشِمٍ لِأَبِيهِ، ثُمَّ بَنِي عَبْدِ الْعُزَّى
وَبَنِي عَبْدِ الدَّارِ. وَتَقَدَّمَ بَنُو عَبْدِ الْعُزَّى؛ لِأَنَّ خَدِيجَةَ مِنْهُمْ، فَفِيهِمْ
أَصْهَارُ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ.

ثُمَّ الْأَقْرَبِ فَالْأَقْرَبِ حَتَّى تَنْقُضِي قُرَيْشٌ؛ لِقَوْلِ عُمَرَ: وَلَكِنْ أَبْدَأُ
بِرَسُولِ اللَّهِ ﷺ الْأَقْرَبِ فَالْأَقْرَبِ. فَوَضَعَ الدِّيَوَانَ عَلَى ذَلِكَ^[١].
(وَقُرَيْشٌ: قِيلَ: بَنُو النَّضْرِ بْنِ كِنَانَةَ^(١)) قَدَّمَهُ فِي «الشرح»،
و«المبدع»، و«الإقناع»، وغيرها. وجزمَ بِهِ الموفقُ فِي «التبيين».
(وَقِيلَ: بَنُو فَهْرٍ بْنِ مَالِكٍ بْنِ النَّضْرِ) بْنِ كِنَانَةَ.

(١) قوله: (بَنُو النَّضْرِ بْنِ كِنَانَةَ) أَي: دُونَ إِخْوَتِهِمْ مِنْ بَنِي كِنَانَةَ. سُمُّوا
قُرَيْشًا؛ لِأَنَّ النَّضَرَ كَانَ يَقْرَشُ عَنْ خَلَّةِ النَّاسِ وَحَاجَاتِهِمْ، أَي: يُفْتَشُّ
عَلَيْهَا، وَكَانَ بَنُوهُ أَيْضًا يُفْتَشُّونَ عَنْ حَاجَاتِ أَهْلِ الْمَوْسِمِ،
فِيرُدُّونَهُمْ^[٢] بِمَا يُبْلَغُهُمْ.

وَقِيلَ: لِتَجْمُعِهِمْ؛ لِأَنَّ التَّقْرَشَ التَّجْمُعُ، وَهُمْ كَانُوا مُتَفَرِّقِينَ فِي الْأَرْضِ
حَتَّى جَمَعَهُمْ قُصَيُّ بْنُ كِلَابٍ.

وَقِيلَ: مِنَ التَّقْرَشِ، أَي: التَّجْمُعِ لِلتَّجَارَةِ.
وَفَهْرُ بْنُ مَالِكٍ، قِيلَ: هُوَ قُرَيْشٌ، وَفَهْرٌ لَقَبٌ لَهُ، وَقُرَيْشٌ تَصْغِيرُ قُرَيْشٍ،
وَهُوَ حَوْثٌ يَأْكُلُ حَيَاتِ الْبَحْرِ، سُمِّيَ بِهِ: أَبُو الْقَبِيلَةِ.

[١] أخرجه الشافعي (٤/١٥٨)، ومن طريقه البيهقي (٦/٣٦٤) من حديث أبي هريرة.

[٢] على هامش الأصل، (أ): «لعله: يوفدونهم».

(ثُمَّ بِأَوْلَادِ الْأَنْصَارِ) وَهُمْ: الْأَوْسُ وَالْخَزْرَجُ^(١)، قُدِّمُوا عَلَى غَيْرِهِمْ؛ لِسَابِقَتِهِمْ فِي الْإِسْلَامِ.

(فَإِنْ اسْتَوَى اثْنَانِ) فِيمَا سَبَقَ: (فَأَسْبَقُ) بِ(إِسْلَامٍ، فَأَسَنُّ، فَأَقْدَمُ هِجْرَةً وَسَابِقَةً. وَيُفْضَلُ بَيْنَهُمْ) أَي: أَهْلُ الْعَطَاءِ (بِسَابِقَةٍ^(٢)) فِي إِسْلَامٍ^(٣) (وَنَحْوِهَا) كَسَبَقِي بِهِجْرَةٍ^(٤)؛ لِأَنَّ عُمَرَ قَسَمَ بَيْنَهُمْ عَلَى السَّوَابِقِ، وَقَالَ: لَا أَجْعَلُ مَنْ قَاتَلَ عَلَى الْإِسْلَامِ كَمَنْ قُوتِلَ عَلَيْهِ.

(١) وَالْأَوْسُ وَالْخَزْرَجُ أَخَوَانِ شَقِيقَانِ؛ أَبُوهُمَا الْحَارِثُ بْنُ ثَعْلَبَةَ، مِنْ الْأَزْدِ، مِنْ وَلَدِ زَيْدِ بْنِ كَهْلَانَ بْنِ سَبَأَ، مِنْ قَحْطَانَ، لَا مِنْ ذُرِّيَّةِ إِسْمَاعِيلَ عَلَيْهِ السَّلَامُ.

(٢) قَوْلُهُ: (بِسَابِقَةٍ) أَي: مَنْ سَبَقَ لَهُ يَدٌ فِي الْإِسْلَامِ، مِنْ فَتْحِ مَدِينَةٍ، وَرَدِّ عَدُوٍّ، وَمَا أَشْبَهَ ذَلِكَ. (ع). (خَطُّهُ)^[١].

(٣) قَوْلُهُ: (فِي إِسْلَامٍ) فِي «الْصَّحَاحِ»: لَهُ سَابِقَةٌ فِي الْأَمْرِ: إِذَا سَبَقَ النَّاسَ إِلَيْهِ. انْتَهَى.

فَقَوْلُ الشَّارِحِ: «فِي إِسْلَامٍ» لَعَلَّهُ اقْتِصَارٌ عَلَى الْمُرَادِ. (م خ)^[٢]. (خَطُّهُ).

(٤) قَوْلُهُ: (وَنَحْوِهَا) الْأُولَى فِي تَفْسِيرِهَا: مَا فِي «حَاشِيَتِهِ» بِقَوْلِهِ: كَشَجَاعَةٍ وَحُسْنِ تَدْيِيرٍ. (خَطُّهُ)^[٣].

[١] التعلیق من زیادات (ب).

[٢] «حاشیة الخلوتی» (٥١١/٢). والتعلیق لیس فی الأصل.

[٣] «إرشاد أولی النهی» (٦٠٤/١). والتعلیق من زیادات (ب).

وَفَضَّلَ عَمْرُ وَعُثْمَانُ، وَلَمْ يُفَضَّلْ أَبُو بَكْرٍ وَعَلِيٌّ.
(وَلَا يَجِبُ عَطَاءٌ إِلَّا لِבَالِغٍ، عَاقِلٍ، حُرٍّ، بَصِيرٍ، صَحِيحٍ، يُطِيقُ
الْقِتَالَ).

وَيَتَعَرَّفُ قَدْرَ حَاجَةِ أَهْلِ الْعَطَاءِ، وَكِفَايَتَهُمْ، فَيَزِيدُ ذَا الْوَلَدِ
وَالْفَرَسِ، وَمَنْ لَهُ عَبِيدٌ فِي مَصَالِحِ الْحَرْبِ، حَسَبَ كِفَايَتِهِمْ. وَإِنْ
كَانُوا لِتِجَارَةٍ أَوْ زِينَةٍ: لَمْ تَجِبْ مُؤَنَّتُهُمْ.
وَيُرَاعِي أَسْعَارَ بِلَادِهِمْ؛ لِأَنَّ الْغَرَضَ الْكِفَايَةُ.

(وَيَخْرُجُ مِنَ الْمُقَاتِلَةِ: بِمَرَضٍ لَا يُرْجَى زَوَالُهُ، كَزَمَانَةٍ وَنَحْوِهَا)
كَسِلٍّ، وَكَذَا قَطْعُ يَدَيْهِ، فَيَسْقُطُ سَهْمُهُ، بِخِلَافِ نَحْوِ حُمَى
وَصُدَاعٍ؛ لِأَنَّهُ فِي حُكْمِ الصَّحِيحِ.

(وَبَيْتُ الْمَالِ: مِلْكٌ لِلْمُسْلِمِينَ)؛ لِأَنَّهُ لِمَصَالِحِهِمْ، (يَضْمَنُهُ
مُتْلِفُهُ) كَعَبْرِهِ مِنَ الْمُتَلَفَاتِ. (وَيَحْرُمُ أَخْذُ مِنْهُ بِلَا إِذْنِ إِمَامٍ)؛ لِأَنَّهُ
افْتِتَاتٌ عَلَيْهِ فِيمَا هُوَ مُفَوَّضٌ إِلَيْهِ.

(وَمَنْ مَاتَ بَعْدَ حُلُولِ الْعَطَاءِ^(١): دُفِعَ لَوَرَثَتِهِ حَقُّهُ^(٢))؛

(١) قوله: (مَنْ مَاتَ بَعْدَ حُلُولِ الْعَطَاءِ) وَكَذَا مَنْ مَاتَ بَعْدَ اسْتِحْقَاقِهِ غَلَّةً
وَقَفٍ. (خطه) [١].

(٢) قال «م ص»: قِيَاسُهُ: جِهَاتُ الْوَقْفِ، إِذَا مَاتَ بَعْدَ مُضِيِّ زَمَنِ
اسْتِحْقَاقِهِ، يُعْطَى لَوَرَثَتِهِ.

لَا سِتْحَاقَ لَهُ قَبْلَ مَوْتِهِ، فَيَنْتَقِلُ إِلَى وَرَثَتِهِ كَسَائِرِ حُقُوقِهِ.

(وَلَا مَرَأَةَ جُنْدِيٍّ يُمُوتُ، وَصِغَارِ أَوْلَادِهِ: كِفَايَتُهُمْ) إِلَى أَنْ يَلُغُوا؛

لَمَّا فِيهِ مِنْ تَطْيِيبِ قُلُوبِ الْمَجَاهِدِينَ، فَيَتَوَفَّوْا عَلَى الْجِهَادِ؛ لِأَنَّهُمْ إِذَا عَلِمُوا خِلَافَهُ، تَوَفَّوْا عَلَى الْكَسْبِ مَخَافَةَ ضَيْعَةِ عِيَالِهِمْ بَعْدَهُمْ.

(فَإِذَا بَلَغَ ذَكَرُهُمْ) أَي: ذَكَرُ مَنْ مَاتَ مِنْ أَوْلَادِ الْجُنْدِ (أَهْلًا

لِلْقِتَالِ: فُرِضَ لَهُ) عَطَاؤُهُ (إِنْ طَلَبَ) ذَلِكَ، فَلَا يُجْبَرُ عَلَيْهِ؛ لِعَدَمِ وَجُوبِهِ عَلَيْهِ، (وَالَا) يَطْلُبُ ذَلِكَ: (تُرْكُ، كَالْمَرَأَةِ، وَالْبَنَاتِ) لِلْجُنْدِيِّ

الْمَيِّتِ (إِذَا تَزَوَّجْنَ) فَيُتْرَكْنَ؛ لِغِنَاهُنَّ بِنَفَقَةِ أَزْوَاجِهِنَّ.

(بَابُ: الْأَمَانُ)

(ضِدُّ الْخَوْفِ) وَالْأَصْلُ فِيهِ: قَوْلُهُ تَعَالَى: ﴿وَإِنْ أَحَدٌ مِّنَ الْمُشْرِكِينَ اسْتَجَارَكَ فَأَجِرْهُ حَتَّى يَسْمَعَ كَلِمَ اللَّهِ ثُمَّ أَبْلِغْهُ مَأْمَنَهُ﴾ [التوبة: ٦]، قَالَ الْأَوْزَاعِيُّ: هِيَ إِلَى يَوْمِ الْقِيَامَةِ.

فَمَنْ طَلَبَ الْأَمَانَ لِيَسْمَعَ كَلَامَ اللَّهِ، وَيَعْرِفَ شَرَائِعَ الْإِسْلَامِ: لَزِمَ إِجَابَتُهُ، ثُمَّ يُرَدُّ إِلَى مَأْمَنِهِ.

(وَيَحْرُمُ بِهِ) أَيِ: الْأَمَانِ: (قَتْلُ، وَرِقٌّ، وَأَسْرٌ) وَتَعَرُّضٌ لِمَا مَعَهُ مِنْ مَالٍ؛ لِمَنَافَةِ ذَلِكَ لِلْأَمَانِ.

(وَشُرْطٌ) لِأَمَانٍ: (كَوْنُهُ مِنْ مُسْلِمٍ)، فَلَا يَصِحُّ مِنْ كَافِرٍ، وَلَوْ ذِمِّيًّا أَوْ مُسْتَأْمِنًا؛ لِأَنَّهُ غَيْرُ مَأْمُونٍ عَلَيْنَا.

(عَاقِلٌ) فَلَا يَصِحُّ مِنْ طِفْلٍ أَوْ مَجْنُونٍ؛ لِأَنَّهُ لَا يَدْرِي الْمَصْلَحَةَ.

(مُخْتَارٌ) فَلَا يَصِحُّ مِنْ مُكْرَهٍ عَلَيْهِ، كَالْإِقْرَارِ، وَالْبَيْعِ.

(غَيْرِ سَكْرَانَ)؛ لِأَنَّهُ لَا يَعْرِفُ الْمَصْلَحَةَ.

(وَلَوْ) كَانَ (قَتَا، أَوْ أَنْشَى، أَوْ مَمِيزًا) فَلَا تُشْتَرِطُ حُرِّيَّتُهُ، وَلَا

ذُكُورِيَّتُهُ، وَلَا بُلُوغُهُ^(١)؛ لِحَدِيثِ عَلِيٍّ مَرْفُوعًا: «ذِمَّةُ الْمُسْلِمِينَ

بَابُ الْأَمَانِ

(١) وَمَذْهَبُ أَبِي حَنِيفَةَ: لَا يَصِحُّ أَمَانُ الْعَبْدِ.

قَالَ الشَّافِعِيُّ: لَا يَصِحُّ أَمَانُ الصَّبِيِّ. (خطه)^[١].

وَاحِدَةً، يَسْعَى بِهَا أَدْنَاهُمْ، فَمَنْ أَخْفَرَ مُسْلِمًا، فَعَلَيْهِ لَعْنَةُ اللَّهِ وَالْمَلَائِكَةِ
وَالنَّاسِ أَجْمَعِينَ، لَا يُقْبَلُ مِنْهُ صَرْفٌ وَلَا عَدْلٌ». رواه البخاري^[١].

(ولو) كَانَ الْأَمَانُ (لَأَسِيرٌ^(١))؛ لحديث أمِّ هانئ: يا رسولَ اللهِ،
إِنِّي أَجَرْتُ أَحْمَائِي، وَأَغْلَقْتُ عَلَيْهِمْ بَابِي، وَإِنَّ ابْنَ أُمِّي أَرَادَ قَتْلَهُمْ؟
فَقَالَ لَهَا رَسُولُ اللَّهِ ﷺ: «قَدْ أَجَرْنَا مَنْ أَجَرْتَ يَا أُمُّ هَانِئٍ، إِنَّمَا يُجِيرُ
عَنِ الْمُسْلِمِينَ أَدْنَاهُمْ». رواه سعيد^[٢].

(و) شُرِطَ لِأَمَانٍ: (عَدَمُ الضَّرَرِ) عَلَى الْمُسْلِمِينَ فِيهِ. (وَأَنْ لَا تَزِيدَ)
مُدَّتُهُ، أَي: الْأَمَانِ (عَلَى عَشْرِ سِنِينَ) ذِكْرُهُ فِي «التَّارِغِيبِ» وَغَيْرِهِ.

(١) واختار القاضي: عَدَمَ صِحَّةِ أَمَانِ الْأَسِيرِ مِنْ غَيْرِ الْإِمَامِ.
وفي «المغني» و«الشرح»: فَأَمَّا آحَادُ الرَّعِيَّةِ فَلَيْسَ لَهُ أَمَانٌ.
وقال في «المحرر»^[٣]: وَيَصِحُّ الْأَمَانُ مِنْ غَيْرِ الْإِمَامِ لِلْأَسِيرِ، نَصٌّ
عَلَيْهِ فِي رَوَايَةِ أَبِي طَالِبٍ. انتهى.
قال ابنُ قُذُسٍ^[٤]: أَمَّا صِحَّتُهُ لِلْأَسِيرِ مِنْ غَيْرِ الْإِمَامِ؛ فَلَأَنَّ زَيْنَبَ بِنْتَ
النَّبِيِّ ﷺ أَجَارَتْ زَوْجَهَا أَبَا الْعَاصِ بْنِ الرَّبِيعِ بَعْدَ أَسْرِهِ^[٥]. (خطه)^[٦].

[١] أخرجه البخاري (١٨٧٠، ٣١٧٩، ٦٧٥٥). وهو عند مسلم (١٣٧٠).

[٢] أخرجه سعيد بن منصور (٢٦١٢).

[٣] «المحرر» ص (٦٠٢).

[٤] «حاشية الفروع» (٣٠٦/١٠).

[٥] أخرجه أحمد (٣٨١/٤٣) (٢٦٣٦٢)، وأبو داود (٢٦٩٢) من حديث عائشة.

وحسنه الألباني في «الإرواء» (٢/١٢١٦).

[٦] التعليق ليس في الأصل.

(وَيَصِحُّ) أَمَانٌ: (مُنَجَّزًا)، ك: أَنْتَ آمِنٌ. (و) يَصِحُّ (مُعَلَّقًا) نَحْوُ: مَنْ فَعَلَ كَذَا فَهُوَ آمِنٌ؛ لقوله عليه السَّلامُ يَوْمَ فَتَحِ مَكَّةَ: «مَنْ دَخَلَ دَارَ أَبِي سُفْيَانَ، فَهُوَ آمِنٌ»^[١].

وَيَصِحُّ أَمَانٌ (مِنْ إِمَامٍ: لَجَمِيعِ الْمَشْرِكِينَ)؛ لِعُمُومِ وَلَايَتِهِ.
(و) يَصِحُّ (مِنْ أَمِيرٍ: لِأَهْلِ بَلَدَةٍ جُعِلَ بِإِزَائِهِمْ)؛ لِعُمُومِ وَلَايَتِهِ فِي قِتَالِهِمْ. وَأَمَّا بِالنِّسْبَةِ لِغَيْرِهِمْ فَكَأَحَادِ الْمُسْلِمِينَ.

(و) يَصِحُّ (مِنْ كُلِّ أَحَدٍ) يَصِحُّ أَمَانُهُ: (لِقَافِلَةٍ وَحِصْنٍ صَغِيرَيْنِ عُرْفًا) وَاخْتَارَ ابْنُ الْبَنَّا: كِمَّةً فَأَقْلَّ. فَإِنْ كَانَ لِأَهْلِ بَلَدٍ، أَوْ رُسْتَاقٍ^(١)، أَوْ جَمْعٍ كَبِيرٍ: لَمْ يَصِحَّ مِنْ غَيْرِ إِمَامٍ أَوْ نَائِبِهِ بِإِزَائِهِمْ؛ لِأَنَّهُ يُفْضَى إِلَى تَعْطِيلِ الْجِهَادِ، وَالْإِفْتِتَاحِ عَلَيْهِ.

(و) يَصِحُّ أَمَانٌ: (بَقَوْلٍ، كَسَلَامٍ)؛ لِأَنَّهُ بِمَعْنَى الْأَمَانِ.
(وَكَقَوْلِهِ: (أَنْتَ) آمِنٌ (أَوْ: بَعْضُكَ) آمِنٌ (أَوْ: يَدُكَ) آمِنَةٌ (وَنَحْوُهَا) مِنْ أَعْضَائِهِ، ك: رَأْسُكَ (آمِنٌ، وَكَقَوْلِهِ: (لَا بَأْسَ عَلَيْكَ، وَ: أَجَزْتُكَ، وَ: قِفْ، وَ: أَلْقِ سِلَاحَكَ، وَ: قُمْ، وَ: لَا تَذْهَلْ، وَ: مَتَرَسٍ) بِفَتْحِ الْمِيمِ وَشُكُونِ الرَّاءِ^(٢) وَآخِرُهُ سَيْنٌ مُهْمَلَةٌ، فَارْسِي،

(١) الرُّسْتَاقُ: الَّذِي يَجْمَعُ قَرَايَا. (خطه)^[٢].

(٢) وَيَجُوزُ: «مَتَرَسٍ» بِفَتْحِ الْمِيمِ، وَشُكُونِ التَّاءِ. (خطه)^[٣].

[١] أخرجه مسلم (١٧٨٠) من حديث أبي هريرة.

[٢] التعليق من زيادات (ب).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

أَي: لَا تَخَفْ. قَالَ عُمَرُ: إِذَا قُلْتُمْ: لَا بَأْسَ، أَوْ: لَا تَذْهَلْ، أَوْ: مَتَرَسٍ، فَقَدْ أَمْنْتُمُوهُ، فَإِنَّ اللَّهَ تَعَالَى يَعْلَمُ الْأَلْسِنَةَ.

(وَك) حَمَا يَحْصُلُ الْأَمَانُ بِ(شِرَائِهِ) الْحَرِيِّ. قَالَ أَحْمَدُ: إِذَا اشْتَرَاهُ لِيَقْتُلَهُ، فَلَا يَقْتُلُهُ؛ لِأَنَّهُ إِذَا اشْتَرَاهُ، فَقَدْ أَمَّنَهُ.

(و) يَصِحُّ أَمَانُ (بِإِشَارَةِ تَدُلُّ، كإِمْرَارِ يَدِهِ) كُلِّهَا (أَوْ بَعْضِهَا عَلَيْهِ، وَبِإِشَارَةِ سَبَابَتِهِ إِلَى السَّمَاءِ) وَلَوْ مَعَ إِمْكَانِ نُطْقِهِ؛ لِقَوْلِ عُمَرَ: لَوْ أَنَّ أَحَدَكُمْ أَشَارَ بِأَصْبُعِهِ إِلَى السَّمَاءِ إِلَى مُشْرِكٍ، فَنَزَلَ إِلَيْهِ، فَقَتَلَهُ، لَقَتَلْتُهُ. رَوَاهُ سَعِيدٌ. وَتَغْلِييًا لِحَقْنِ الدَّمِ مَعَ دُعَاءِ الْحَاجَةِ إِلَى الْإِشَارَةِ؛ لِأَنَّ الْغَالِبَ مِنْهُمْ عَدَمُ فَهْمِ الْعَرَبِيَّةِ، بِخِلَافِ نَحْوِ الْبَيْعِ. وَيَصِحُّ بِرِسَالَةٍ، وَكِتَابَةٍ. (وَيَسْرِي) الْأَمَانُ (إِلَى مَنْ مَعَهُ) أَي: الْمُسْتَأْمِنِ، (مِنْ أَهْلِ وَمَالٍ) تَبَعًا لَهُ، (إِلَّا أَنْ يُخَصَّصَ) بِهِ، ك: أَنْتَ آمِنٌ دُونَ أَهْلِكَ وَمَالِكَ. فَلَا يَسْرِي إِلَيْهِمَا.

(وَيَجِبُ رَدُّ مُعْتَقِدٍ غَيْرِ الْأَمَانِ أَمَانًا إِلَى مَا مَنِيهِ^(١)) أَي: الْمَوْضِعِ

(١) قَالَ الْإِمَامُ أَحْمَدُ: إِذَا أُشِيرَ إِلَيْهِ بِشَيْءٍ غَيْرِ الْأَمَانِ، فَظَنَّهُ أَمَانًا، فَهُوَ أَمَانٌ، وَكُلُّ شَيْءٍ يَرَى الْعِلْجُ أَنَّهُ أَمَانٌ فَهُوَ أَمَانٌ.

وَقَالَ: إِذَا اشْتَرَاهُ لِيَقْتُلَهُ، فَلَا يَقْتُلُهُ؛ لِأَنَّهُ إِذَا اشْتَرَاهُ فَقَدْ أَمَّنَهُ.

قَالَ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ: فَهَذَا يَقْتَضِي انْعِقَادَهُ بِمَا يَعْتَقِدُهُ الْعِلْجُ وَإِنْ لَمْ يَقْصِدْهُ الْمُسْلِمُ، وَلَا صَدَرَ مِنْهُ مَا يَدُلُّ عَلَيْهِ. (خطه)^[١].

الذي صدرَ فيه ما اعتَقَدَهُ أَمَانًا. نَصًّا؛ لئَلَّا يَكُونَ عُذْرًا لَهُ.
(وَيُقْبَلُ مِنْ عَدْلٍ) قَوْلُهُ: (إِنِّي أَمَنْتُهُ^(١))، كَمُرْضِعَةٍ أَخْبَرَتْ عَنْ
فَعِيلِهَا.

(وَإِنْ ادَّعَاهُ) أَي: الأَمَانُ (أَسِيرٌ) وَأَنْكَرَهُ مَنْ جَاءَ بِهِ: (فَقَوْلُ
مُنْكَرٍ)؛ لِأَنَّ الْأَصْلَ عَدَمُهُ، وَإِبَاحَةُ دَمِ الْحَرْبِيِّ.
(وَمَنْ أَسْلَمَ) قَبْلَ فَتْحِ، وَاشْتَبَهَ، (أَوْ أُعْطِيَ أَمَانًا لِيَفْتَحَ حِصْنًا،
فَفَتَحَهُ، وَاشْتَبَهَ) بِحَرْبِيِّينَ، وَادَّعَوْهُ: (حَرَمَ قَتْلَهُمْ) نَصًّا، (و) حَرَمَ
(رَقُّهُمْ)؛ لِاشْتِبَاهِ الْمَبَاحِ بِالْمَحْرَمِ فِيمَا لَا ضَرُورَةَ إِلَيْهِ، أَشَبَهَ مَا لَوْ
اشْتَبَهَتْ أُخْتُهُ بِأَجْنَبِيَّاتٍ، أَوْ مَيْتَةٍ بِمُذَكَّاةٍ.

قال في «الفروع»: (وَيَتَوَجَّهُ مِثْلُهُ) أَي: الْمَشْتَبِهِ الْمَذْكُورِ: (لَوْ
نُسِيَ) بِالْبِنَاءِ لِلْمَفْعُولِ، (أَوْ اشْتَبَهَ مَنْ لَزِمَهُ قَوْدٌ) بِمَنْ لَا يَلْزِمُهُ، فَيَحْرُمُ
الْقَتْلُ.

(وَإِنْ اشْتَبَهَ مَا أُخِذَ مِنْ كَافِرٍ) بِحَقٍّ (بِمَا أُخِذَ مِنْ مُسْلِمٍ) بِلَا حَقٍّ:
(فَيَنْبَغِي الْكَفُّ^(٢)) عَنْهُمَا. نَصًّا؛ لِحَدِيثٍ: «وَمَنْ اتَّقَى الشُّبُهَاتِ،

(١) قَوْلُهُ: (وَيُقْبَلُ مِنْ عَدْلٍ: إِنِّي أَمَنْتُهُ) خِلَافًا لِلشَّافِعِيِّ، قَالَ: لِأَنَّهُ يَشْهَدُ
عَلَى فَعَلٍ نَفْسِهِ. (خطه)^[١].

(٢) قَوْلُهُ: (فَيَنْبَغِي الْكَفُّ) مَعَ قَوْلِهِمْ فِي اشْتِبَاهِ مُذَكَّاةٍ بِمَيْتَةٍ: يَجِبُ
الْكَفُّ. فَلَعَلَّ مَا هُنَاكَ؛ لَكَوْنِهِ نَجِسًا وَحَرَامًا، وَهَذِهِ أَيْضًا فِيمَا إِذَا أَرَادَ

فَقَدْ اسْتَبْرَأَ لِدِينِهِ وَعِرْضِهِ»^[١].

(وَلَا جَزِيَّةَ مُدَّةٍ أَمَانٍ) نَصًّا؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَلْتَزِمَهَا. وَلَعَلَّ الْمُرَادَ: إِذَا لَمْ يُقِمَّ بَدَارِنَا سَنَةً فَأَكْثَرَ، كَمَا تَقَدَّمَ.

(وَيُعَقَّدُ) الْأَمَانُ (لِرَسُولٍ، وَمُسْتَأْمِنٍ)؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ كَانَ يُؤَمِّنُ رُسُلَ الْمُشْرِكِينَ^[٢]، وَلِدُعَاءِ الْحَاجَةِ إِلَيْهِ؛ إِذْ لَوْ قَتَلْنَا رُسُلَهُمْ لَقَتَلُوا رُسُلَنَا، فَتَقَوْتُ بِهِ مَصْلَحَةُ الْمِرَاسَلَةِ.

(وَمَنْ جَاءَنَا بِلا أَمَانٍ، وَادَّعَى أَنَّهُ رَسُولٌ، أَوْ تَاجِرٌ) وَمَعَهُ مَا يَبِيعُهُ، (وَصَدَّقْتُهُ عَادَةً: قَبْلَ) مِنْهُ مَا ادَّعَاهُ. نَصًّا، (وَالْأَيُّ) تُصَدِّقُهُ عَادَةً: فَكَأْسِيرٍ. (أَوْ كَانَ جَاسُوسًا: فَكَأْسِيرٍ) فَيُخَيَّرُ فِيهِ الْإِمَامُ.

(وَمَنْ جَاءَتْ بِهِ رِيحٌ) مِنْ كَفَّارٍ، (أَوْ ضَلَّ الطَّرِيقَ) مِنْهُمْ، (أَوْ

تَنَاولَ بَعْضَ ذَلِكَ. وَإِنْ أَرَادَ تَنَاوُلَ الْجَمِيعِ حَرْمٌ مُطْلَقًا. (خَطُّهُ).

قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»^[٣]: وَإِنْ اشْتَبَهَ مَا أَخَذَهُ مِنْ كَافِرٍ بِمُسْلِمٍ، فَيَنْبَغِي الْكَفُّ، وَيَتَوَجَّهُ: يَحْرُمُ، كَمَا قَالَ شَيْخُنَا فِي سَبِيٍّ مُشْتَبَهٍ: يَحْرُمُ اسْتِرْقَاقُهُ. (خَطُّهُ)^[٤].

[١] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٥٢)، وَمُسْلِمٌ (١٠٧/١٥٩٩) مِنْ حَدِيثِ النُّعْمَانِ بْنِ بَشِيرٍ.

[٢] أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (٤٠٣/٦) (٣٨٥٥)، وَالنَّسَائِيُّ فِي «الْكَبَرِيِّ» (٨٦٧٦)، وَابْنُ حِبَانَ (٤٨٧٨) مِنْ حَدِيثِ ابْنِ مَسْعُودٍ. وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «التَّعْلِيقَاتِ الْحَسَنَةِ عَلَى ابْنِ

حِبَانَ» (٤٨٥٨).

[٣] «الْفُرُوعُ» (٣١٧/١٠).

[٤] التَّعْلِيقُ لَيْسَ فِي الْأَصْلِ.

أَبَقَ) إِلَيْنَا مِنْ رَقِيقِهِمْ، (أَوْ شَرَدَ إِلَيْنَا) مِنْ دَوَابِّهِمْ: (ف) هُوَ (لَاخِذُهُ) غَيْرَ مَحْمُوسٍ؛ لِأَنَّهُ مُبَاحٌ أَخَذَهُ بغيرِ قِتَالٍ فِي دَارِ الْإِسْلَامِ، أَشْبَهَ الصَّيْدَ وَالْحَشِيشَ.

(وَيُطْلُ أَمَانٌ: بِرَدِّهِ مِنْ مُسْتَأْمِنٍ؛ لِنَقْضِهِ لَهُ. (و) يَيطُلُ: (بِخِيَانَةٍ)؛ لِأَنَّهُا غَدْرٌ، وَلَا يَصْلُحُ فِي دِينِنَا.

(وَإِنْ أودَعَ) مُسْتَأْمِنٌ مَالًا، (أَوْ أَقْرَضَ مُسْتَأْمِنٌ مُسْلِمًا^(١)) مَالًا، أَوْ تَرَكَهُ) أَي: الْمَالَ بِلَادِ الْإِسْلَامِ، (ثُمَّ عَادَ لِدَارِ حَرْبٍ) مُسْتَوِطِنًا أَوْ مُحَارِبًا: بَقِيَ أَمَانٌ مَالِهِ؛ لِاخْتِصَاصِ الْمُبْطِلِ بِنَفْسِهِ، فَيَخْتَصُّ الْبُطْلَانُ بِهِ. وَإِنْ عَادَ لِدَارِ الْحَرْبِ رَشُورًا، أَوْ لِحَاجَةٍ وَنَحْوِهِ: فَهُوَ عَلَى أَمَانِهِ فِي نَفْسِهِ وَمَالِهِ^(٢).

(١) قوله: (وَإِنْ أودَعَ أَوْ أَقْرَضَ مُسْلِمًا) قَالَ فِي «الغاية»^[١]: أَوْ ذِمِّيًّا. ثُمَّ قَالَ: أَوْ تَرَكَهُ، وَلَوْ عِنْدَ ذِمِّيٍّ، انْتَقَضَ عَهْدُهُ. وَعِبَارَتُهُمَا هُنَا تَوْهْمٌ. قَالَ فِي «الإنصاف»^[٢]: وَإِذَا أودَعَ الْمُسْتَأْمِنُ مَالَهُ مُسْلِمًا، أَوْ أَقْرَضَهُ.. إِلَى أَنْ قَالَ: وَكَذَا: لَوْ أودَعَهُ لَذِمِّيٍّ، أَوْ أَقْرَضَهُ إِيَّاهُ. وَهَذَا الصَّحِيحُ مِنَ الْمَذْهَبِ، وَعَلَيْهِ أَكْثَرُ الْأَصْحَابِ. (خطه).

(٢) قَالَ فِي «الإقناع» و«شرحه»^[٣]: وَإِنْ دَخَلَ إِلَى دَارِ الْحَرْبِ مُسْتَوِطِنًا، أَوْ مُحَارِبًا، أَوْ نَقَضَ ذِمِّيَّ عَهْدَهُ، لِحَقِّ بَدَارِ حَرْبٍ أَمْ لَا، انْتَقَضَ عَهْدُهُ

[١] «غاية المنتهى» (٤٧٩/١).

[٢] «الإنصاف» (٣٦١/١٠)، والنقل عنه من زيادات (ب).

[٣] «كشاف القناع» (٢٠٤/٧).

(أَوْ انْتَقَضَ عَهْدُ ذِمِّيٍّ : بَقِيَ أَمَانُ مَالِهِ) ؛ لَمَا تَقَدَّمَ . وَيَأْتِي فِي آخِرِ «أَحْكَامِ الذِّمَّةِ» : مَا فِيهِ^(١) .

(وَيُبْعَثُ) مَالُهُ إِلَيْهِ (إِنْ طَلَبَهُ) ؛ لِبَقَاءِ الْأَمَانِ فِيهِ . وَيَصِحُّ تَصَرُّفُهُ فِيهِ بِنَحْوِ بَيْعٍ وَهَبَةٍ ؛ لِبَقَاءِ مِلْكِهِ .

(وَإِنْ مَاتَ) بِدَارِ حَرْبٍ : (فَمَالُهُ بِدَارِ الْإِسْلَامِ (لِوَارِثِهِ) ؛ لِأَنَّ الْأَمَانَ حَقٌّ لَا زِمَ مُتَعَلِّقٌ بِالْمَالِ ، فَبِمَوْتِهِ يَنْتَقِلُ لِوَارِثِهِ ، كَسَائِرِ حُقُوقِهِ مِنْ رَهْنٍ ، وَضَمَانٍ ، وَشُفْعَةٍ . (فَإِنْ عُدِمَ) وَارِثُهُ فَلَمْ يَكُنْ : (فَفِيَّ) لِبَيْتِ

فِي نَفْسِهِ ، وَبَقِيَ فِي مَالِهِ ..

إِلَى أَنْ قَالَ : وَيَأْتِي فِي «أَحْكَامِ أَهْلِ الذِّمَّةِ» أَنَّ مَالَ الذِّمِّيِّ إِذَا انْتَقَضَ عَهْدُهُ فِيَّ . وَفِي «الْإِنْصَافِ» : أَنَّ الْمَذْهَبَ . انْتَهَى .

قَالَ فِي «الْمُبْدَعِ» : وَظَاهِرُ كَلَامِ أَحْمَدَ : أَنَّهُ يَنْتَقِضُ فِي مَالِ الذِّمِّيِّ دُونَ الْحَرْبِيِّ . وَصَحَّحَهُ فِي «الْمَحَرَّرِ» . (خَطَهُ)^[١] .

(١) قَوْلُهُ : (مَا فِيهِ) الَّذِي يَأْتِي : أَنَّ مَالَهُ فِيَّ ، عَلَى الْأَصَحِّ ، وَأَنَّ الْمَالَ لَا حُرْمَةَ لَهُ فِي نَفْسِهِ ، بَلْ هُوَ تَابِعٌ لِمَالِكِهِ حَقِيقَةً ، وَقَدْ^[٢] انْتَقَضَ عَهْدُ الْمَالِكِ بِهِ فِي نَفْسِهِ ، فَكَذًا فِي مَالِهِ .

وَالَّذِي مَشَى عَلَيْهِ الْمَصْنُفُ هُنَا مِنْ أَنَّ مَالَهُ لِوَارِثِهِ ، قَوْلُ أَبِي بَكْرٍ . (م) خ^[٣] .

[١] التعليق من زيادات (ب) .

[٢] في الأصل ، (أ) : «ولو» ، والتصويب من (ب) ، «الخلوتي» .

[٣] انظر : «حاشية الخلوتي» (٥٤٤/٢) .

المال، كمالِ ذمِّي لا وارثَ له.

(وإن استُرِقَّ) رَبُّ الْمَالِ: (وُقِفَ) مَالُهُ حَتَّى يَتَبَيَّنَ آخِرُ أَمْرِهِ. (فإن عَتَقَ: أَخَذَهُ) إن شاء، (وإن ماتَ قَتَا: فـ) هُوَ (فِيءٌ)؛ لَأَنَّ الرَّقِيقَ لَا يُورَثُ.

وإن عادَ إلى دَارِ الْإِسْلَامِ لِيَأْخُذَ مَالَهُ بِلَا أَمَانٍ: جازَ قَتْلُهُ وَسَبْيُهُ؛ لَأَنَّ ثُبُوتَ الْأَمَانِ فِي مَالِهِ لَا يُثَبِّتُهُ لِنَفْسِهِ، كما لو كانَ مَالُهُ بدارِ الْإِسْلَامِ، وهو بدارِ الْحَرْبِ.

(وإن أُسِرَ مُسْلِمٌ) أَي: أُسِرَهُ الْكُفَّارُ، (فَأُطْلِقَ بِشَرَطٍ أَنْ يُقِيمَ عِنْدَهُمْ مُدَّةً) مُعَيَّنَةً^(١)، (أو) أَنْ يُقِيمَ عِنْدَهُمْ (أَبَدًا) وَرَضِيَ بِالْشَرَطِ: لَزِمَهُ الْوَفَاءُ، فَلَيْسَ لَهُ أَنْ يَهْرُبَ. نَصًّا؛ لِحَدِيثِ «الْمُؤْمِنُونَ عِنْدَ شُرُوطِهِمْ»^[١].

(١) قوله: (بَشَرَطُ أَنْ يُقِيمَ عِنْدَهُمْ... إلخ) وقال الشافعي: لَا يَلْزِمُهُ؛ لَأَنَّهُ حُرٌّ لَا يَسْتَحِقُّونَ بَدْلَهُ.

وعنه: لَا يَلْزِمُهُ الرِّجُوعُ إِنْ عَجَزَ، وَفَاقًا لِلشَّافِعِيِّ.
وقال الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ مَا يَنْبَغِي أَنْ يَدْخُلَ مَعَهُمْ فِي التَّزَامِ الْإِقَامَةُ أَبَدًا؛ لَأَنَّ الْهَجْرَةَ وَاجِبَةٌ عَلَيْهِ، فَفِيهِ التَّزَامُ بِتَرْكِ الْوَاجِبِ، اللَّهُمَّ إِلَّا أَنْ لَا يَمْنَعُوهُ مِنْ دِينِهِ، فَفِيهِ التَّزَامُ تَرْكِ الْمُسْتَحَبِّ. وَفِيهِ نَظَرٌ! (خطه)^[٢].

[١] تقدم تخريجه (ص ٣٣٦).

[٢] انظر: «الإنصاف» (١٠/٣٦٥)، والتعليق من زيادات (ب).

(أَوْ) أُطْلِقَ بِشَرَطِ (أَنْ يَأْتِيَ) إِلَى دَارِ الْإِسْلَامِ (وَيَرْجِعَ) إِلَيْهِمْ،
(أَوْ) أَنْ (يَبْعَثَ) إِلَيْهِمْ (مَالًا وَإِنْ عَجَزَ) عَنْهُ (عَادَ إِلَيْهِمْ) وَرَضِيَ:
(لَزِمَهُ) (الْوَفَاءُ)؛ لِحَدِيثِ: «إِنَّا لَا يَصْلُحُ فِي دِينِنَا الْغَدْرُ»^[١]، وَلَئِنْ
فِي الْوَفَاءِ مَصْلَحَةٌ لِلْأَسَارَى، وَفِي الْغَدْرِ مَفْسَدَةٌ عَلَيْهِمْ؛ لِأَنَّهُمْ لَا
يُؤْمِنُونَ بَعْدَهُ مَعَ دُعَاءِ الْحَاجَةِ إِلَيْهِ. وَإِنْ أَكْرَهُهُ عَلَيْهِ: لَمْ يَلْزِمَهُ الْوَفَاءُ
لَهُمْ، وَلَوْ حَلَفَ لَهُمْ مُكْرَهًا.

(إِلَّا الْمَرْأَةَ) إِذَا أُسِرَتْ، ثُمَّ أُطْلِقَتْ بِشَرَطِ أَنْ تَرْجِعَ إِلَيْهِمْ: (فَلَا)
يَحِلُّ لَهَا أَنْ (تَرْجِعَ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَلَا تَرْجِعُوهُنَّ إِلَى الْكُفَّارِ﴾
[الْمَتَحَنَّةُ: ١٠]؛ وَلَأنَّه تَسْلِيْطٌ عَلَى وَطْئِهَا حَرَامًا.

(و) إِنْ أُطْلِقَ (بِلا شَرَطٍ، أَوْ) بِشَرَطِ (كَوْنِهِ رَقِيْقًا؛ فَإِنْ أَمَّنُوهُ: فَلَهُ
الْهَرَبُ فَقَطْ)؛ لَعَدَمِ شَرَطِهِ الْمُقَامَ عِنْدَهُمْ. وَشَرَطُ الرِّقِّ بَاطِلٌ؛ لِأنَّه لَا
يَتَّبَعُ عَلَيْهِ بِقَوْلِهِ. (وَالَا) يُؤْمِنُوهُ: (فَيَقْتُلُ، وَيَسْرِقُ أَيْضًا) أَي: كَمَا لَهُ
الْهَرَبُ؛ لِأنَّه لَمْ يُؤْمِنْهُمْ، وَلَمْ يُؤْمِنُوهُ.

(وَلَوْ جَاءَ عِلْجٌ) مِنْ كُفَّارٍ (بِأَسِيرٍ) مُسْلِمٍ (عَلَى أَنْ يُفَادِيَ)
الْمُسْلِمَ (بِنَفْسِهِ، فَلَمْ يَجِدْ): قَالَ أَحْمَدُ: (لَمْ يُرَدِّ، وَيَفْدِيهِ الْمُسْلِمُونَ

[١] لَمْ أَجِدْهُ بِهَذَا اللَّفْظِ، وَقَدْ أَخْرَجَ أَحْمَدُ (٢١٢/٣١، ٢٤٣) (١٨٩١٠، ١٨٩٢٨)
أَنْ أَبَا جَنْدَلٍ جَاءَ إِلَى رَسُولِ اللَّهِ ﷺ أَثْنَاءَ صَلَاحِ الْحَدِيثِ... فَقَالَ لَهُ: «يَا أَبَا جَنْدَلٍ،
اصْبِرْ وَاحْتَسِبْ... وَإِنَّا لَنْ نَغْدِرَ بِهِمْ». الْحَدِيثُ مَطْوُولًا.

إِنْ لَمْ يُفَدَّ مِنْ بَيْتِ الْمَالِ) فَهُوَ فَرَضٌ كِفَايَةٌ. قَالَ أَحْمَدُ: وَالْخَيْلُ أَهْوَنُ
مِنَ السِّلَاحِ، وَلَا يُعْتَبَرُ بِالسِّلَاحِ.

(وَلَوْ جَاءَنَا حَرْبِيٌّ بِأَمَانٍ، وَمَعَهُ مُسْلِمَةٌ: لَمْ تُرَدَّ مَعَهُ، وَيُرْضَى)
لِيَتْرَكَهَا بَدَارِ الْإِسْلَامِ. (وَيُرَدُّ الرَّجُلُ) إِنْ لَمْ يَرْضَ بِتَرْكِهِ.

وَإِنْ سُبِّتَ كَافِرَةٌ، فَجَاءَ ابْنُهَا وَطَلَبَهَا، وَقَالَ: عِنْدِي أَسِيرٌ مُسْلِمٌ،
فَأُطْلِقُوهَا لِأَحْضَرِهِ، فَقَالَ لَهُ الْإِمَامُ: أَحْضَرُهُ، فَأَحْضَرَهُ: لَزِمَ إِطْلَاقُهَا؛
لَأَنَّ الْمَفْهُومَ مِنْهُ إِجَابَتُهُ. فَإِنْ قَالَ: لَمْ أُرِدْ إِجَابَتُهُ: لَمْ يُجْبَرْ عَلَى تَرْكِ
أَسِيرِهِ، وَيُرَدُّ إِلَى مَأْمَنِهِ.

(بَابُ الْهُدْنَةِ)

وهي لُغَةٌ: الدَّعَةُ وَالشُّكُونُ^(١). وَشَرَعًا: (عَقْدُ إِمَامٍ أَوْ نَائِبِهِ عَلَى تَرْكِ الْقِتَالِ) مَعَ الْكُفَّارِ (مُدَّةً مَعْلُومَةً).

وهي (لَا زِمَةً). وَالْأَصْلُ فِيهَا قَوْلُهُ تَعَالَى: ﴿بَرَاءَةٌ مِّنَ اللَّهِ وَرَسُولِهِ إِلَى الَّذِينَ عَاهَدْتُم مِّنَ الْمُشْرِكِينَ﴾ [التوبة: ١]، وَقَوْلُهُ: ﴿وَإِنْ جَنَحُوا لِلسَّلَامِ فَاجْنَحْ لَهَا﴾ [الأنفال: ٦١]، وَرُوي: أَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ صَالِحٌ قُرَيْشًا عَلَى وَضْعِ الْقِتَالِ عَشَرَ سِنِينَ. وَلِدُعَاءِ الْمَصْلَحَةِ إِلَيْهَا، إِذَا كَانَ بِالْمُسْلِمِينَ نَحْوُ ضَعْفٍ.

(وَتُسَمَّى: مُهَادَنَةً، وَمُوَادَعَةً، وَمُعَاهَدَةً، وَمُسَالَمَةً) مِنَ السَّلَمِ بِمَعْنَى الصُّلْحِ؛ لِحُصُولِ الْعَقْدِ بَيْنَ الْإِمَامِ أَوْ نَائِبِهِ وَالْكَفَّارِ. (وَمَتَى زَالَ مَنَ عَقْدَهَا) أَي: الْهُدْنَةُ، بِمَوْتٍ أَوْ عَزْلِ: (لَزِمَ) الْإِمَامَ (الثَّانِي الْوَفَاءُ) بِمَا فَعَلَهُ الْأَوَّلُ؛ لِأَنَّهُ عَقْدُهُ بِاجْتِهَادِهِ، فَلَمْ يَجْزِ نَقْضُهُ بِاجْتِهَادٍ غَيْرِهِ، كَمَا لَا يَنْقُضُ حَاكِمٌ حُكْمَ غَيْرِهِ بِاجْتِهَادِهِ.

وَعُلِمَ مِمَّا تَقَدَّمَ: أَنَّهَا لَا تَصِحُّ مِنْ غَيْرِ إِمَامٍ أَوْ نَائِبِهِ فِيهِ؛ لِأَنَّهَا عَقْدٌ مَعَ جُمْلَةِ الْكُفَّارِ، وَلِأَنَّهُ يَتَضَمَّنُ تَعْطِيلَ الْجِهَادِ بِالْكُلِّيَّةِ، أَوْ بِنِزَالِ

بَابُ الْهُدْنَةِ

(١) الهدنة بالضم: المصالحة. «قاموس». (خطه)^[١].

النَّاحِيَةِ الْمَهَادِنِ أَهْلُهَا، وَفِيهِ افْتِثَاتٌ عَلَى الْإِمَامِ.

(وَلَا تَصَحَّ) الْهُدْنَةُ (إِلَّا حَيْثُ جَازَ تَأْخِيرُ الْجِهَادِ)؛ لَنَحْوِ ضَعْفٍ بِالْمُسْلِمِينَ، أَوْ مَانِعٍ بِالطَّرِيقِ.

(فَمَتَى رَأَاهَا) الْإِمَامُ (مَصْلَحَةً، وَلَوْ بِمَالٍ مِمَّا ضَرُورَةٌ) كَخَوْفِهِ عَلَى الْمُسْلِمِينَ هَلَاكًا، أَوْ أَسْرًا، (مُدَّةٌ مَعْلُومَةٌ: جَازَ، وَإِنْ طَالَتِ) الْمُدَّةُ؛ لِأَنَّهُ يَجُوزُ لِلْأَسِيرِ فِدَاءُ نَفْسِهِ بِالْمَالِ، فَكَذَا هُنَا. وَلِأَنَّهُ، وَإِنْ كَانَ فِيهِ صَعَاظٌ، فَهُوَ دُونَ صَعَارِ الْقَتْلِ وَالْأَسْرِ وَسَبِي الذَّرِيَّةِ.

وَعَنِ الزُّهْرِيِّ، قَالَ: أَرْسَلَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ إِلَى عُيَيْنَةَ بْنِ حِصْنٍ، وَهُوَ مَعَ أَبِي سُفْيَانَ - يَعْنِي يَوْمَ الْأَحْزَابِ - : أَرَأَيْتَ إِنْ جَعَلْتُ لَكَ ثُلُثَ تَمَرِ الْأَنْصَارِ، أَتَرْجِعُ بِمَنْ مَعَكَ مِنْ غَطَفَانَ، أَوْ تُخَذِّلُ بَيْنَ الْأَحْزَابِ؟ فَأَرْسَلَ إِلَيْهِ عُيَيْنَةُ: إِنْ جَعَلْتَ الشُّطْرَ، فَعَلْتُ^[١].

(فَإِنْ زَادَ) الْإِمَامُ فِي الْهُدْنَةِ (عَلَى) مُدَّةٍ (الْحَاجَةِ: بَطَلَتِ الزِّيَادَةُ) فَقَطْ؛ بِنَاءً عَلَى تَفْرِيقِ الصَّفَقَةِ؛ لِعَدَمِ الْمَصْلَحَةِ فِيهَا.

(وَإِنْ أُطْلِقَتْ) الْهُدْنَةُ، أَوِ الْمُدَّةُ: لَمْ تَصَحَّ؛ لِأَنَّهُ يُفْضَى إِلَى تَعْطِيلِ الْجِهَادِ بِالْكُلِّيَّةِ؛ لِاقْتِضَائِهِ التَّأْيِيدِ.

(أَوْ عُلِّقَتْ) الْهُدْنَةُ، أَوِ الْمُدَّةُ (بِمَشِيئَةٍ: لَمْ تَصَحَّ) الْهُدْنَةُ؛ لِأَنَّهُ

عَقْدٌ لَازِمٌ، فَلَمْ يَصِحَّ تَعْلِيْقُهُ، كَالْإِجَارَةِ.

(وَمَتَى جَاؤُوا) أَي: الْمَعْقُودُ مَعَهُمُ الْهُدْنَةُ (فِي) هُدْنَةٍ (فَاسِدَةٍ مُعْتَقِدِينَ الْأَمَانَ: رُدُّوا) إِلَى مَأْمَنِهِمْ (آمِنِينَ) وَلَمْ يُقَرَّوْا فِي دَارِ الْإِسْلَامِ؛ لَفَسَادِ الْأَمَانِ.

(وَأِنْ شَرَطَ) عَاقِدٌ (فِيهَا) أَي: الْهُدْنَةُ، شَرْطًا فَاسِدًا، (أَوْ) شَرَطَ (فِي) عَقْدٍ ذِمَّةٍ شَرْطًا فَاسِدًا، كَرَدِّ امْرَأَةٍ إِلَيْهِمْ، (أَوْ) رَدِّ (صَدَاقِهَا، (أَوْ) رَدِّ (صَبِيٍّ) مُمَيِّزٍ، (أَوْ) رَدِّ (سِلَاحٍ، أَوْ) شَرَطَ (إِدْخَالَهُمُ الْحَرَمَ: بَطَلَ) الشَّرْطُ (دُونَ عَقْدٍ)، كَالشَّرْطِ الْفَاسِدَةِ فِي الْبَيْعِ^(١).

وَبُطْلَانُهُ فِي رَدِّ الْمَرْأَةِ: لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَلَا تَرْجِعُوهُنَّ إِلَى الْكُفَّارِ﴾ [الْمُتَحَنَّةُ: ١٠]، وَحَدِيثِ: «إِنَّ اللَّهَ مَنَعَ الصُّلْحَ فِي النِّسَاءِ»^[١]. وَفِي رَدِّ صَدَاقِهَا: لِأَنَّهُ فِي مُقَابَلَةِ بُضْعِهَا، فَلَا يَصِحُّ شَرْطُهُ لغيرِهَا. وَفِي الصَّبِيِّ الْمُمَيِّزِ: لِأَنَّهُ مُسْلِمٌ يَضَعُفُ عَنِ التَّخْلِصِ مِنْهُمْ، أَشْبَهَ الْمَرْأَةَ. وَفِي السِّلَاحِ: لِأَنَّهُ إِعَانَةٌ عَلَيْنَا. وَفِي إِدْخَالِهِمُ الْحَرَمَ: لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿إِنَّمَا الْمُشْرِكُونَ نَجَسٌ فَلَا يَقْرَبُوا الْمَسْجِدَ الْحَرَامَ بَعْدَ عَامِهِمْ هَذَا﴾ [التَّوْبَةُ: ٢٨].

(١) وَأَمَّا قَوْلُهُ تَعَالَى: ﴿وَأَتَوْهُمْ مَا أَنْفَقُوا﴾ فَقَالَ قَتَادَةُ: نُسِخَ. وَقَالَ عَطَاءٌ وَالثَّوْرِيُّ وَالثَّوْرِيُّ: لَا يَعْمَلُ بِهَا الْيَوْمَ، إِنَّمَا نَزَلَتْ فِي قِصَّةِ الْحُدَيْيَةِ،

[١] لَمْ أَجِدْهُ بِهَذَا اللَّفْظِ مُسْنَدًا. وَلَعَلَّهُ يَشِيرُ إِلَى مَا حَدَّثَ فِي صَلْحِ الْحُدَيْيَةِ، وَقَدْ تَقَدَّمَ (ص ١٧). وَأَخْرَجَ الطَّبْرَانِيُّ - كَمَا فِي «مَجْمَعِ الزَّوَائِدِ» (٢٦٣/٧) - وَأَبُو نَعِيمٍ فِي «مَعْرِفَةِ الصَّحَابَةِ» (٤٠١١) مِنْ حَدِيثِ عَبْدِ اللَّهِ بْنِ أَبِي أَحْمَدَ بْنِ جَحْشٍ، بِمَعْنَاهُ. وَقَالَ الْهَيْثَمِيُّ: فِيهِ عَبْدُ الْعَزِيزِ بْنُ عِمْرَانَ، وَهُوَ ضَعِيفٌ.

وَيَصِحُّ شَرْطُ رَدِّ طِفْلِ مِنْهُمْ؛ لِأَنَّهُ غَيْرُ مَحْكُومٍ بِإِسْلَامِهِ.
 (وَجَازَ) فِي هُدْنَةٍ (شَرْطُ رَدِّ رَجُلٍ جَاءَ) مِنْهُمْ (مُسْلِمًا لِلْحَاجَةِ)؛
 لَشَرْطِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ ذَلِكَ فِي صَلَاحِ الْحُدُيَّةِ^[١]. فَإِنْ لَمْ تَكُنْ حَاجَةً:
 لَمْ يَصِحَّ شَرْطُهُ. أَوْ لَمْ يُشْتَرَطْ رَدُّهُ: لَمْ يُرَدَّ إِنْ جَاءَ مُسْلِمًا أَوْ بِأَمَانٍ.
 (و) جَازَ لِلْإِمَامِ (أَمْرُهُ) أَي: مَنْ جَاءَهُ مِنْهُمْ مُسْلِمًا، (سِرًّا بِقِتَالِهِمْ
 (و) بـ(الْفِرَارِ) مِنْهُمْ، (وَلَا يَمْنَعُهُمْ أَخْذُهُ، وَلَا يُجْبِرُهُ عَلَيْهِ)؛ لِأَنَّ أَبَا
 بَصِيرٍ لَمَّا جَاءَ إِلَى النَّبِيِّ ﷺ وَجَاءَ الْكُفَّارُ فِي طَلَبِهِ، قَالَ لَهُ النَّبِيُّ ﷺ:
 «إِنَّا لَا يَصْلُحُ فِي دِينِنَا الْغَدْرُ، وَقَدْ عَلِمْتَ مَا عَاهَدْنَاكُمْ عَلَيْهِ، وَلَعَلَّ اللَّهَ
 أَنْ يَجْعَلَ لَكَ فَرْجًا وَمَخْرَجًا»^[٢]، فَلَمَّا رَجَعَ مَعَ الرَّجُلَيْنِ، قَتَلَ أَحَدَهُمَا
 فِي طَرِيقِهِ، ثُمَّ رَجَعَ إِلَى النَّبِيِّ ﷺ، فَقَالَ لَهُ: يَا رَسُولَ اللَّهِ، قَدْ أَوْفَى
 اللَّهُ ذِمَّتَكَ، قَدْ رَدَدْتَنِي إِلَيْهِمْ، وَأَنْجَانِي اللَّهُ مِنْهُمْ. فَلَمْ يُنْكِرْ عَلَيْهِ النَّبِيُّ
 ﷺ وَلَمْ يَلْمُهُ، بَلْ قَالَ: «وَيْلُ أُمِّهِ! مِسْعَرُ حَرْبٍ لَوْ كَانَ مَعَهُ رِجَالٌ».
 فَلَمَّا سَمِعَ بِذَلِكَ أَبُو بَصِيرٍ، لَحِقَ بِسَاحِلِ الْبَحْرِ، وَانْحَاذَ إِلَيْهِ أَبُو جَنْدَلٍ
 ابْنُ شُهَيْلٍ وَمَنْ مَعَهُ مِنَ الْمُسْتَضْعَفِينَ بِمَكَّةَ، فَجَعَلُوا لَا يَمُرُّ عَلَيْهِمْ عَيْرٌ
 لِقُرَيْشٍ إِلَّا عَرَضُوا لَهَا، وَأَخَذُوهَا، وَقَتَلُوا مَنْ مَعَهَا. فَأَرْسَلَتْ قُرَيْشٌ إِلَى
 النَّبِيِّ ﷺ تُنَاشِدُهُ اللَّهَ وَالرَّحِمَ أَنْ يَضُمَّهُمْ إِلَيْهِ، وَلَا يُرَدِّ إِلَيْهِمْ أَحَدًا

حِينَ كَانَ النَّبِيُّ ﷺ شَرْطَ رَدِّ مَنْ جَاءَ مُسْلِمًا. (ش إقناع)^[٣].

[١] «كشاف القناع» (٢١٦/١٠).

[٢] تقدم تخريجه (ص ١٧).

[٣] تقدم تخريجه (ص ٤٠٧)، وأن هذا الخطاب كان لأبي جندل، وبقية الخطاب لأبي بصير.

جاءَهُ، ففَعَلَ.

فَإِنْ تَحَيَّزَ مَنْ أَسْلَمَ مِنْهُمْ، وَقَتَلُوا مَنْ قَدَرُوا عَلَيْهِ مِنْهُمْ، وَأَخَذُوا مِنْ أَمْوَالِهِمْ: جَازَ، وَلَا يَدْخُلُونَ فِي الصُّلْحِ حَتَّى يَضُمَّهُمْ الْإِمَامُ إِلَيْهِ بِإِذْنِ الْكُفَّارِ؛ لِلْخَبَرِ.

(وَلَوْ هَرَبَ مِنْهُمْ قِنْ، فَأَسْلَمَ: لَمْ يُرَدَّ) إِلَيْهِمْ؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَدْخُلْ فِي الصُّلْحِ. (وَهُوَ حُرٌّ)؛ لِأَنَّهُ مَلَكَ نَفْسَهُ بِإِسْلَامِهِ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَلَنْ يَجْعَلَ اللَّهُ لِلْكَافِرِينَ عَلَى الْمُؤْمِنِينَ سَبِيلًا﴾ [النساء: ١٤١].

(وَيُؤْخَذُونَ) أَي: الْمَهَادُنُونَ، زَمَنَ هُدْنَةٍ، (بِجَنَائَتِهِمْ عَلَى مُسْلِمٍ؛ مِنْ مَالٍ، وَقَوْدٍ، وَحَدٍّ) قَذْفٍ وَسَرِقَةٍ^(١)؛ لِأَنَّ الْهُدْنَةَ تَقْتَضِي أَمَانَ

(١) قَوْلُهُ: (وَسَرِقَةٍ) فِيهِ أَنََّّهُمْ صَرَّحُوا بِأَنَّ حَدَّ السَّرِقَةِ حَقٌّ لِلَّهِ تَعَالَى، فَكَيْفَ

هَذَا مَعَ قَوْلِهِ فِيْمَا بَعْدَهُ: «وَلَا يُحَدُّونَ... إلخ»؟.

وَهُوَ تَابِعٌ فِي ذَلِكَ «لِلْإِقْنَاعِ»، وَقَدْ يُحْمَلُ فِي ذَلِكَ كَلَامُهُمَا عَلَى حَدِّ اللَّهِ تَعَالَى الْمَحْضِ؛ كَالْحَدِّ لَشُرْبِ الْخَمْرِ. (م خ)^[١].

[قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[٢]: وَإِنْ سَرَقَ مَالَهُ قُطِعَ، عَلَى الصَّحِيحِ. قَالَ فِي «الرِّعَايَةِ الْكُبْرَى»: قُطِعَ، فِي الْأَقْيَسِ.

وَقِيلَ: لَا يُقْطَعُ، صَحَّحَهُ فِي «النُّظْمِ»، وَأَطْلَقَهُمَا فِي «الْمَغْنِيِّ» وَ«الشَّرْحِ» وَ«الْحَاوِيَيْنِ». (خَطَّهُ).

[١] انظر: «حاشية الخلوتي» (٥٢١/٢).

[٢] «الإنصاف» (٣٨٦/١٠).

المُسْلِمِينَ مِنْهُمْ، وَأَمَانَهُمْ مِنَ الْمُسْلِمِينَ، فِي النَّفْسِ وَالْمَالِ وَالْعِرْضِ.
وَلَا يُحَدِّثُونَ لِحَقِّ اللَّهِ تَعَالَى؛ لَأَنَّهُمْ لَمْ يَلْتَزِمُوا حُكْمَنَا.
(وَيَجُوزُ قَتْلُ رَهَائِنِهِمْ إِنْ قَتَلُوا رَهَائِنَنَا) عَلَى الْأَصَحِّ. قَالَ فِي
«شَرْحِهِ».

وَيَنْتَقِضُ عَهْدُهُمْ: بِقَتَالِنَا، أَوْ مَظَاهِرَةٍ عَلَيْنَا، أَوْ قَتْلِ مُسْلِمٍ، أَوْ أَخْذِ
مَالِهِ.

(و) يَجِبُ (عَلَى الْإِمَامِ: حِمَايَتُهُمْ) مِمَّنْ تَحْتَ قَبْضَتِهِ؛ لِأَنَّهُ أَمَّنَهُمْ
مِنْهُمْ، (إِلَّا مِنْ أَهْلِ الْحَرْبِ) فَلَا يَلْزِمُهُ حِمَايَتُهُمْ مِنْهُمْ؛ لِأَنَّ الْهُدْنَ لَا
تَقْتَضِيهِ.

(وإن سباهم كافر، ولو) كَانَ الْكَافِرُ (مِنْهُمْ): لَمْ يَصِحَّ لَنَا
شِرَاؤُهُمْ؛ لَأَنَّهُمْ فِي عَهْدِنَا. وَلَيْسَ عَلَيْنَا اسْتِنْقَاذُهُمْ؛ لَكُونَ السَّابِي
لَهُمْ لَيْسَ فِي قَبْضَتِنَا.

(وإن سبى بعضهم ولد بعض، وباعه): صَحَّ. (أو) بَاعَ (وَلَدَ
نَفْسِهِ): صَحَّ، (أو) بَاعَ (أَهْلِيهِ: صَحَّ) الْبَيْعُ، فَتَصِحُّ الْهَبَةُ، (كَحَرْبِيٍّ)
بَاعَ وَلَدَ حَرْبِيٍّ، أَوْ وَلَدَ نَفْسِهِ، أَوْ أَهْلِيهِ، أَوْ وَهَبَ ذَلِكَ؛ لِأَنَّ أَوْلَادَهُمْ
لَمْ يَدْخُلُوا فِي الْعَقْدِ. وَقَدْ ذَكَرْتُ فِي «الْحَاشِيَةِ» كَلَامَ ابْنِ نَصْرِ اللَّهِ،
وَأَنَّ مَعْنَى مَا ذَكَرَ: أَنَّ الْآخِذَ يَمْلِكُهُمْ بِأَخْذِهِ، وَأَنَّهُ نَوْعٌ كَسَبٍ مِنْ

قوله: وإن سرق ماله، أي: مَالُ مُسْلِمٍ. (خطه) [١].

الْكَفَّارِ يَبْذُلُ عَوَضًا أَوْ مَجَانًّا، وَأَنَّ الْحَرَبِيَّ تَصَحَّحَ هِبَتُهُ لِنَفْسِهِ كَذَلِكَ، لَا أَنَّهُمْ كَانُوا أَرْقَاءَ أَوَّلًا^(١).

(لَا ذِمِّيٌّ) فَلَيْسَ لَهُ يَبِيعُ وَلَدَهُ، وَلَا وَلَدَ غَيْرِهِ، وَلَا أَهْلِيهِ؛ لِأَنَّ عَقْدَ الذِّمَّةِ آكَدُ؛ لِأَنَّهُ مُؤَبَّدٌ.

(وَأِنْ خِيفَ) مِنْ مُهَادَنِينَ (نَقَضَ عَهْدَهُمْ) بِأَمَارَةٍ: (نُبَذَ) بِالْبِنَاءِ

(١) قَالَ ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ فِي «حَاشِيَةِ الْفُرُوعِ»: إِذَا جَازَ لَهُمْ يَبِيعُ أَوْلَادَهُمْ وَأَهْلِيَهُمْ، فَالظَّاهِرُ: جَوَازُ هِبَتِهِمْ أَيْضًا. وَهَلْ لِلْحَرَبِيِّ هِبَةٌ نَفْسِهِ لِمُسْلِمٍ أَوْ غَيْرِهِ؟ يَتَوَجَّهُ: جَوَازُهُ^[١].

[فَلَوْ وَهَبَتْ امْرَأَةٌ حُرِّيَّةً نَفْسَهَا لِمُسْلِمٍ، مَلَكَهَا، وَجَازَ لَهُ يَبِيعُهَا وَوَطْئُهَا؛ بِنَاءً عَلَى حَصُولِ الْمَلِكِ بَعْدَ ذَلِكَ؛ لِأَنَّهُ إِذَا جَازَ لَهُ يَبِيعُ وَلَدَهُ وَهِبَتَهُ، فَهَبَتُهُ نَفْسِهِ أَوْلَى.

وِظَاهِرُ كَلَامِ الْأَصْحَابِ: أَنَّهُ لَا فَرْقَ فِي بَيْعِ الْوَلَدِ أَنْ يَبِيعَهُ أَبُوهُ أَوْ أُمُّهُ. (ح م ص)^[٢].

وَالظَّاهِرُ أَنَّ هَذَا الشِّرَاءَ وَالْبَيْعَ لَيْسَ شِرَاءً حَقِيقِيًّا، وَإِنَّمَا هُوَ نَوْعٌ كَسَبٍ مِنَ الْكَفَّارِ يَبْذُلُ عَوَضًا، فَلَا يَتَبَيَّنُ الرِّقُّ فِيهِمْ إِلَّا بَعْدَ أَخْذِهِمْ بِالْعَوَضِ أَوْ مَجَانًّا مِنْ بَائِعِهِمْ أَوْ وَاهِبِهِمْ، كَسَبِيهِمْ، وَأَنَّهُمْ قَبْلَ ذَلِكَ لَا رِقٌّ عَلَيْهِمْ، بَلْ هُمْ أَحْرَارٌ. (خَطُهُ)^[٣].

[١] ما تقدم من التعليق من زيادات (ب).

[٢] ليس في الأصل من التعليق سوى ما بين المعكوفين.

[٣] انظر: «إرشاد أولي النهى» (١/٦١١).

للمفعول، أي: جازَ نَبَذَ الإمامَ (إِلَيْهِمْ) عَهْدَهُمْ؛ بَأَن يُعْلَمَهُمْ أَن لا عَهْدَ بَيْنَهُ وَبَيْنَهُمْ؛ لقوله تعالى: ﴿وَأِمَّا تَخَافَنَّ مِنْ قَوْمٍ خِيَانَةً فَانْبِذْ إِلَيْهِمْ عَلَى سَوَاءٍ﴾^(١) [الأنفال: ٥٨]. فَإِنْ كَانَ فِي دَارِنَا مِنْهُمْ أَحَدٌ: رُدَّ إِلَى مَأْمَنِهِ. وَإِنْ كَانَ عَلَيْهِمْ حَقٌّ: اسْتَوْفِي مِنْهُمْ. وَلَا يَصِحُّ نَقْضُهُ إِلَّا مِنْ إِمَامٍ، (بِخِلَافِ ذِمَّةٍ) فَلَيْسَ لَهُ نَبْذُهَا إِذَا خِيفَ خِيَانَةُ أَهْلِهَا؛ لِأَنَّ الذِّمَّةَ مُؤَبَّدَةٌ، وَتَجِبُ الْإِجَابَةُ إِلَيْهَا، وَفِيهَا نَوْعٌ مُعَاوَضَةٍ، وَلِهَذَا لَوْ نَقَضَهُ بَعْضُهُمْ، لَمْ يَنْتَقِضْ عَهْدُ الْبَاقِينَ. وَأَيْضًا: أَهْلُ الذِّمَّةِ فِي قَبْضَةِ الْإِمَامِ، وَتَحْتَ وِلَايَتِهِ، وَلَا يُخْشَى مِنْهُمْ كَثِيرُ ضَرَرٍ، بِخِلَافِ أَهْلِ هُدْنَةٍ.

(وَيَجِبُ إِعْلَامُهُمْ) أي: أَهْلُ الْهُدْنَةِ، بِنَبْذِ الْعَهْدِ (قَبْلَ الْإِغَارَةِ) عَلَيْهِمْ؛ لِلآيَةِ.

(وَيَنْتَقِضُ عَهْدُ نِسَاءٍ) أَهْلِ هُدْنَةٍ (وَذُرِّيَّتِهِمْ)، بِنَقْضِ رِجَالِهِمْ (تَبَعًا) لَهُمْ؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ قَتَلَ رِجَالَ بَنِي قُرَيْظَةَ حِينَ نَقَضُوا عَهْدَهُ، وَسَبَى ذُرَارِيَهُمْ، وَأَخَذَ أَمْوَالَهُمْ^[١]. وَلَمَّا نَقَضَ قُرَيْشٌ عَهْدَهُ بَعْدَ الْهُدْنَةِ، حَلَّ لَهُ مِنْهُمْ مَا كَانَ حَرَمَ عَلَيْهِ مِنْهُمْ. وَلِأَنَّ عَقْدَ الْهُدْنَةِ مُؤَقَّتٌ يَنْتَهِي بِانْتِهَاءِ مُدَّتِهِ، فَيَرْوُلُ بِنَقْضِهِ وَفَسْخِهِ، كَالِإِجَارَةِ، بِخِلَافِ الذِّمَّةِ.

(١) أي: حتى تكون أنتَ وهم في العلمِ سواءً. (خطه).

[١] أخرجه مسلم (١٧٦٦)، وأبو داود (٣٠٠٥) من حديث ابن عمر.

(وإن نَقَضَهَا) أي: الْهُدْنَةُ (بَعْضُهُمْ) أي: الْمُهَادِنِينَ، (فَأَنْكَرَ الْبَاقُونَ) عَلَى مَنْ نَقَضَ (بَقَوْلٍ أَوْ فِعْلٍ) إِنْكَارًا (ظَاهِرًا، أَوْ كَاتِبُونًا) أي: الَّذِينَ لَمْ يَنْقُضُوا، بِنَقْضِ الْآخَرِينَ: (أَقْرُوا) أي: الْبَاقُونَ عَلَى الْعَهْدِ (بِتَسْلِيمِ مَنْ نَقَضَ) الْهُدْنَةَ، إِنْ قَدَرُوا عَلَيْهِمْ، (أَوْ) بِ(تَمْيِيزِهِ) أي: النَّاقِضِ (عَنْهُمْ)؛ لِيَتِمَّكَنَ الْمُسْلِمُونَ مِنْ قِتَالِهِمْ.

(فَإِنْ أَبَوْهُمَا) أي: التَّسْلِيمَ، وَالتَّمْيِيزَ، (قَادِرِينَ) عَلَى أَحَدِهِمَا: (انْتَقَضَ عَهْدُ الْكُلِّ) بِذَلِكَ^(١)؛ لِأَنَّ غَيْرَ النَّاقِضِ مَنَعَ مِنْ قِتَالِ النَّاقِضِ، فَصَارَ بِمَنْزِلَتِهِ. وَإِنْ لَمْ يُمَكِّنْهُ تَسْلِيمُ نَاقِضٍ، وَلَا التَّمْيِيزُ عَنْهُ: لَمْ يَنْتَقِضْ عَهْدُهُ؛ لِأَنَّهُ كَالْأَسِيرِ.

(١) وَقَالَ ابْنُ الْقَيِّمِ فِي «الْهَدْيِ»^[١]، فِي غَزْوَةِ الْفَتْحِ: إِنَّ أَهْلَ الْعَهْدِ إِذَا حَارَبُوا مَنْ فِي ذِمَّةِ الْإِمَامِ وَعَهْدِهِ، صَارُوا بِذَلِكَ أَهْلَ حَرْبٍ نَابِذِينَ لِعَهْدِهِ، فَلَهُ أَنْ يُبَيِّتَهُمْ، وَإِنَّمَا يُعْلِمُهُمْ إِذَا خَافَ مِنْهُمْ الْخِيَانَةَ، وَأَنَّهُ يَنْتَقِضُ عَهْدُ الْجَمِيعِ إِذَا لَمْ يُنْكَرُوا عَلَيْهِمْ. (خَطَهُ)^[٢].



[١] «زاد المعاد» (٣/٣٧٠).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

(بَابُ عَقْدِ الذِّمَّةِ)

وهي لُغَةٌ: الْعَهْدُ، وَالضَّمَانُ، وَالْأَمَانُ؛ لحديث: «يَسْعَى بِذِمَّتِهِمْ أَدْنَاهُمْ»^[١] مِنْ أَذْمَتِهِ، يُذِمُّهُ: إِذَا جَعَلَ لَهُ عَهْدًا.

وَمَعْنَى (عَقْدِ الذِّمَّةِ): إِقْرَارُ بَعْضِ الْكُفَّارِ عَلَى كُفْرِهِمْ، بِشَرَطِ بَذْلِ الْجِزْيَةِ، وَالتَّزَامِ أَحْكَامِ الْمَلَّةِ.

وَالْأَصْلُ فِيهَا: قَوْلُهُ تَعَالَى: ﴿قَاتِلُوا الَّذِينَ لَا يُؤْمِنُونَ بِاللَّهِ وَلَا بِالْيَوْمِ الْآخِرِ..﴾ الْآيَةُ [التوبة: ٢٩]، وَحَدِيثُ الْمَغِيرَةِ بْنِ شُعْبَةَ: قَالَ لَجُنْدٍ كَسَرَى يَوْمَ نَهَاوَنْدَ: أَمَرْنَا نَبِيَّنَا رَسُولَ رَبِّنَا أَنْ تُقَاتِلَكُمْ حَتَّى تَعْبُدُوا اللَّهَ وَحْدَهُ، أَوْ تُؤَدُّوا الْجِزْيَةَ. رَوَاهُ الْبُخَارِيُّ^[٢].

(وَيَجِبُ) عَقْدُ الذِّمَّةِ (إِذَا اجْتَمَعَتْ شُرُوطُهُ) أَي: بَذْلُ الْجِزْيَةِ^(١)،

بَابُ عَقْدِ الذِّمَّةِ

(١) قَالَ الشَّيْخُ أَبُو مُحَمَّدٍ: الْجِزْيَةُ: الْوُضُفَةُ الْمَأْخُودَةُ مِنَ الْكَافِرِ لِإِقَامَتِهِ بِدَارِ الْإِسْلَامِ، فِي كُلِّ عَامٍ.

قَالَ الزَّرْكَشِيُّ^[٣]: وَظَاهِرُ هَذَا التَّعْرِيفِ: أَنَّ الْجِزْيَةَ أُجْرَةُ الدَّارِ.

قَالَ: مُشْتَقَّةٌ مِنْ جَزَّاهُ، بِمَعْنَى: قَضَاهُ، كَقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿لَا تَجْزِي نَفْسٌ عَنْ نَفْسٍ شَيْئًا﴾.

[١] تقدم تخريجه (ص ٣٣٩).

[٢] أخرجه البخاري (٣١٥٩).

[٣] «شرح الزركشي» (٢١٩/٣).

والتزام أحكامنا، مِن كِتَابِي، أَوْ مَن لَهُ شُبْهَةٌ كِتَابٍ، (مَالِم تَخَفْ غَائِلَتْهُمْ) أَي: غَدَرُهُمْ، إِنْ مُكِّنُوا مِنْ مَقَامٍ بَدَارِ إِسْلَامٍ؛ لِحَدِيث: «لَا ضَرَرَ وَلَا ضِرَارَ»^[١].

(وَلَا يَصِخْ) عَقْدُهَا (إِلَّا مِنْ إِمَامٍ، أَوْ نَائِبِهِ)؛ لَتَعْلُقَ نَظْرَ الإِمَامِ بِهِ، وَدِرَائَتَهُ بِجَهَةِ الْمَصْلَحَةِ، وَلِأَنَّهُ مُؤَبَّدٌ، فَعَقْدُهُ مِنْ غَيْرِ الإِمَامِ افْتِثَاتٌ عَلَيْهِ.

(وَصِفَتْهُ) أَي: عَقْدَ الذِّمَّةِ: قَوْلُ الإِمَامِ، أَوْ نَائِبِهِ: (أَقَرَرْتُكُمْ بِجِزْيَةٍ وَاسْتِسْلَامٍ) أَي: انْقِيَادٍ لِأَحْكَامِنَا. (أَوْ يَذْلُونُ ذَلِكَ) مِنْ أَنْفُسِهِمْ، (فَيَقُولُ) إِمَامٌ، أَوْ نَائِبُهُ: (أَقَرَرْتُكُمْ عَلَيْهِ. أَوْ نَحْوَهُمَا) كَقَوْلِهِ: عَاهَدْتُكُمْ عَلَى الْإِقَامَةِ بِدَارِنَا بِجِزْيَةٍ. وَلَا يُعْتَبَرُ تَقْدِيرُ الْجِزْيَةِ فِي الْعَقْدِ. (وَالْجِزْيَةُ) مِنَ الْجَزَاءِ: (مَالٌ يُؤْخَذُ مِنْهُمْ) أَي: الْكُفَّارِ (عَلَى وَجْهِ الصَّغَارِ) بَفَتْحِ الصَّادِ الْمَهْمَلَةِ، أَي: الذَّلَّةِ وَالْإِمْتِهَانِ، (كُلَّ عَامٍ) فِي آخِرِهِ، (بَدَلًا عَنْ قَتْلِهِمْ، وَ) عَنْ (إِقَامَتِهِمْ بِدَارِنَا) فَإِنْ لَمْ يَذْلُوهَا: لَمْ

وَقَالَ الْقَاضِي: مُشْتَقَّةٌ مِنَ الْجَزَاءِ، إِمَّا جَزَاءٌ عَلَى كُفْرِهِمْ، لِأَخْذِهَا مِنْهُمْ صَغَارًا، أَوْ جَزَاءٌ عَلَى أَمَانِنَا لَهُمْ لِأَخْذِهَا مِنْهُمْ رِقْقًا. قَالَ أَبُو الْعَبَّاسِ: وَهَذَا أَصَحُّ، وَهُوَ يَرْجِعُ إِلَى أَنَّهَا عُقُوبَةٌ أَوْ أُجْرَةٌ. (خطه)^[٢].

[١] تقدم تخريجه (٤٣٨/٢).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

يُكَفَّ عَنْهُمْ.

(وَلَا تُعَقَّدُ الذِّمَّةُ إِلَّا لِأَهْلِ الْكِتَابِ) التَّوْرَةِ وَالْإِنْجِيلِ، وَهُمْ: (الْيَهُودُ، وَالنَّصَارَى، وَمَنْ تَدَيَّنَ بِالتَّوْرَةِ، كَالسَّامِرَةِ) يَدِينُونَ بِشَرِيعَةِ مُوسَى، وَيُخَالِفُونَ الْيَهُودَ فِي فُرُوعٍ مِنْ دِينِهِمْ، (أَوْ) تَدَيَّنَ (بِالْإِنْجِيلِ، كَالْفِرَنْجِ^(١)، وَالصَّابِيِّينَ)، وَالرُّومَ، وَالْأَرَمْنَ، وَكُلٌّ مِّنْ انْتَسَبَ لِدِينٍ عِيسَى، (أَوْ مَن لَهُ شُبْهَةٌ كِتَابٍ، كَالْمَجُوسِ) فَإِنَّهُ يُرَوَى أَنَّهُ كَانَ لَهُمْ كِتَابٌ وَرُفِعَ؛ فَذَلِكَ شُبْهَةٌ لَهُمْ أَوْجَبَتْ حَقْنَ دِمَائِهِمْ بِأَخْذِ الْجِزْيَةِ مِنْهُمْ، وَلِحَدِيثٍ أَخَذَهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ الْجِزْيَةَ مِنْ مَجُوسِ هَجَرَ. رَوَاهُ الْبُخَارِيُّ^[١].

(وَإِذَا اخْتَارَ كَافِرٌ، لَا تُعَقَّدُ لَهُ) الذِّمَّةُ، كَوَثْنِيَّ، (دِينًا مِنْ هَؤُلَاءِ) الْأَدْيَانِ؛ بَأَن تَنْصُرَ، أَوْ تَهْوَدَ، أَوْ تَمَجَّسَ، وَلَوْ بَعْدَ بَعَثِ مُحَمَّدٍ ﷺ: (أَفْرَ) عَلَى ذَلِكَ، (وَعُقِدَتْ) لَهُ الذِّمَّةُ، كَالْأَصْلِيِّ، لَكِنْ لَا تَحِلُّ

(١) قَالَ فِي «الْمَطْلَعِ»^[٢]: وَأَمَّا الْفِرَنْجُ: فَهُمْ الرُّومُ، وَيُقَالُ لَهُمْ: بَنُو الْأَصْفَرِ. وَلَمْ أَرِ أَحَدًا نَصَّ عَلَى هَذِهِ اللَّفْظَةِ، وَالْأَشْبَهُ: أَنَّهَا مُوَلَّدَةٌ. وَلَعَلَّ ذَلِكَ نِسْبَةٌ إِلَى فِرَنْجَةَ، بَفَتْحِ أَوَّلِهِ وَثَانِيهِ وَسُكُونِ ثَالِثِهِ، وَهِيَ جَزِيرَةٌ مِنْ جَزَائِرِ الْبَحْرِ، وَالنِّسْبَةُ إِلَيْهَا فِرَنْجِيَّ، ثُمَّ حُدِفَتْ الْيَاءُ كِرِنْجِيَّ وَرِنْجٍ. (خطه)^[٣].

[١] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٣١٥٧).

[٢] «الْمَطْلَعُ» ص (٢٦٤).

[٣] التَّعْلِيقُ مِنْ زِيَادَاتِ (ب).

ذَبِيحَتُهُ، وَلَا مُنَاكَحَتُهُ، إِنْ لَمْ يَكُنْ أَبَوَاهُ كِتَابِيَيْنِ.

(وَنَصَارَى الْعَرَبِ، وَيَهُودُهُمْ، وَمَجُوسُهُمْ مِنْ بَنِي تَغْلِبَ^(١)) بفتح
المثناة الفوقية، وكسر اللام. وظاهره: حَتَّى حَرْبِي مِنْهُمْ^(٢) لم يدخل
في صلح عمر، خلافاً لما قدّمه في «الفروع»، وتبعه في «الإقناع»
(وغيرهم)، كَمَنْ تَنَصَّرَ مِنْ تَنُوحٍ وَبَهْرَاءَ، أَوْ تَهَوَّدَ مِنْ كِنَانَةَ وَحِمِيرَ،

(١) قوله: (وَنَصَارَى الْعَرَبِ، وَيَهُودُهُمْ، وَمَجُوسُهُمْ، مِنْ بَنِي تَغْلِبَ) وهم
بنو تَغْلِبَ بن وائِلٍ، مِنَ الْعَرَبِ، مِنْ وَلَدِ رِبْعَةَ بْنِ نِزَارٍ، وَكَانُوا قَدْ
انْتَقَلَوْا فِي الْجَاهِلِيَّةِ إِلَى النِّصْرَانِيَّةِ، فَدَعَاهُمْ عُمَرُ إِلَى بَذْلِ الْجِزْيَةِ، فَأَبَوْا
وَأَنْفَقُوا، وَقَالُوا: نَحْنُ عَرَبٌ، خُذْ مِنَّا كَمَا يَأْخُذُ بَعْضُكُمْ مِنْ بَعْضٍ
بِاسْمِ الصَّدَقَةِ. فَقَالَ عُمَرُ: لَا آخُذُ مِنْ مُشْرِكٍ صَدَقَةً. فَلَحِقَ بَعْضُهُمْ
بِالرُّومِ. فَقَالَ النُّعْمَانُ بْنُ زُرْعَةَ: يَا أَمِيرَ الْمُؤْمِنِينَ، إِنَّ الْقَوْمَ لَهُمْ بَأْسٌ
وَشِدَّةٌ، وَهُمْ عَرَبٌ يَأْتِفُونَ مِنَ الْجِزْيَةِ، فَلَا تُعِنُ عَلَيْكَ عِدْوُكَ بِهِمْ،
وَتُخَذُ مِنْهُمْ الْجِزْيَةُ بِاسْمِ الصَّدَقَةِ. فَبَعَثَ عُمَرُ فِي طَلِبِهِمْ وَرَدَّهُمْ،
وَضَعَّفَ عَلَيْهِمُ الرِّكَاءَ. (ش إقناع)^[١].

(٢) قال في «الإقناع» و«شرحه»^[٢]: بَلْ تُؤْخَذُ الْجِزْيَةُ مِنْ حَرْبِي مِنْهُمْ،
أَي: مِنْ بَنِي تَغْلِبَ، لَمْ يَدْخُلْ فِي الصُّلْحِ إِذَا بَذَلَهَا. قَطَعَ بِهِ فِي
«الفروع»: لِأَنَّهُ لَيْسَ فِيهِ نَقْضٌ لِفِعْلِ عَمَرَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ. (خطه)^[٣].

[١] «كشاف القناع» (٢٣٠/٧).

[٢] «كشاف القناع» (٢٣١/٧).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

أو تَمَجَّسَ مِنْ تَمِيمٍ: (لَا جِزْيَةَ عَلَيْهِمْ، وَلَوْ بَذَلُوهَا)؛ لِأَنَّ عَقْدَ الذَّمَّةِ مُؤَبَّدٌ. وَقَدْ عَقَدَهُ عُمَرُ مَعَهُمْ هَكَذَا. (وَيُؤْخَذُ عِوَضُهَا) أَي: الْجِزْيَةُ (زَكَاتَانِ مِنْ أَمْوَالِهِمْ، مِمَّا فِيهِ زَكَاةٌ)؛ لِأَنَّ عَمَرَ ضَعَّفَ عَلَيْهِمْ، مِنَ الْإِبْلِ فِي كُلِّ خَمْسٍ: شَاتَانِ، وَمِنْ كُلِّ ثَلَاثِينَ بَقَرَةً: تَبِيعَانِ، وَمِنْ كُلِّ عَشْرِينَ دِينَارًا: دِينَارًا، وَمِنْ كُلِّ مِئَتِي دِرْهَمٍ: عَشْرَةُ دِرَاهِمٍ، وَفِيمَا سَقَتِ السَّمَاءُ: الْخُمْسُ، وَفِيمَا سُقِيَ بَنَضِحٍ أَوْ دُولَابٍ أَوْ غَرْبٍ: الْعُشْرُ. (حَتَّى مَمَّنْ لَا تَلْزَمُهُ جِزْيَةٌ): فَتُؤْخَذُ مِنْ مَالِ صِغَارِهِمْ وَنِسَائِهِمْ؛ لظَاهِرِ الْخَبَرِ.

(وَمَصْرُفُهَا) أَي: هَذِهِ الزَّكَاةُ الْمُضَعَّفَةُ: (ك) مَصْرِفٍ (جِزْيَةٍ)؛ لِأَنَّهَا عِوَضُهَا.

(وَلَا جِزْيَةَ عَلَى صَبِيٍّ، وَامْرَأَةٍ)؛ لِأَنَّهُمَا لَا يُقْتَلَانِ، وَهِيَ بَدَلُ الْقَتْلِ. وَلِقَوْلِ عُمَرَ: وَلَا تَضْرِبُوهَا عَلَى النِّسَاءِ وَالصَّبِيَّانِ. رَوَاهُ سَعِيدٌ. (وَلَوْ بَذَلْتَهَا) أَي: بَذَلَتِ الْمَرْأَةُ الْجِزْيَةَ (لِدُخُولِ دَارِنَا) فَلَا تُؤْخَذُ مِنْهَا، (وَتُمْكُنُ) مِنْ دُخُولِهَا (مَجَانًا) وَيُرَدُّ عَلَيْهَا مَا أَعْطَتْهُ؛ لِفَسَادِ الْقَبْضِ. فَإِنْ تَبَرَّعَتْ بِشَيْءٍ مَعَ الْعِلْمِ بِأَنَّ لَا جِزْيَةَ عَلَيْهَا: قُبَلْ، فَيَكُونُ هِبَةً لَا جِزْيَةً. فَإِنْ شَرَطَتْهُ عَلَى نَفْسِهَا ثُمَّ رَجَعَتْ: فَلَهَا ذَلِكَ.

(و) لَا جِزْيَةَ عَلَى (مَجْنُونٍ، و) لَا (قِنَّ، و) لَا (زَمِينٍ، و) لَا (أَعْمَى، و) لَا (شَيْخٍ فَانٍ، و) لَا (رَاهِبٍ بِصَوْمَعَةٍ)؛ لِأَنَّهُمْ لَا يُقْتَلُونَ.

(وَيُؤْخَذُ) مِنْ رَاهِبٍ بِصَوْمَعَةٍ: (مَا زَادَ عَلَى بُلْغَتِهِ) بَضْمُ
 المَوْحَدَةِ. قاله الشيخُ تَقِيُّ الدِّينِ. قال: وَيُؤْخَذُ مِنْهُمْ مَالُتًا، كَالرَّزْقِ
 الَّتِي لِلدُّيُورَةِ وَالْمَزَارِعِ، إجماعًا.
 وَعِلْمٌ مِنْهُ: أَنَّهَا تُؤْخَذُ مِنْ رَاهِبٍ يُخَالِطُ النَّاسَ، وَيَبِيعُ وَيَشْتَرِي
 وَيَتَكَسَّبُ.

(و) لَا جِزْيَةَ عَلَى (خُنْثَى) مُشْكِلٍ؛ لِأَنَّ الْأَصْلَ بَرَاءَتُهُ مِنْهَا. (فَإِنْ
 بَانَ) الْخُنْثَى (رَجُلًا: أَخَذَ لِلْمُسْتَقْبَلِ) مِنْ اتِّضَاحِ ذُكُورِيَّتِهِ (فَقَطْ) دُونَ
 الْمَاضِي، فَلَا يُؤْخَذُ مِنْهُ؛ لِعَدَمِ أَهْلِيَّتِهِ إِذْ ذَاكَ.
 (وَلَا) جِزْيَةَ (عَلَى فَقِيرٍ غَيْرِ مُعْتَمِلٍ^(١)) يَعْبِزُ عَنْهَا؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى:
 ﴿لَا يُكَلِّفُ اللَّهُ نَفْسًا إِلَّا وُسْعَهَا﴾ [البقرة: ٢٨٦]، وَلِأَنَّ عُمَرَ جَعَلَ
 الْجِزْيَةَ عَلَى ثَلَاثِ طَبَقَاتٍ، جَعَلَ أَدْنَاهَا عَلَى الْفَقِيرِ الْمُعْتَمِلِ، فَدَلَّ
 عَلَى أَنَّ غَيْرَ الْمُعْتَمِلِ لَا شَيْءَ عَلَيْهِ.
 (وَالْغَنِيُّ مِنْهُمْ) أَي: مِمَّنْ تُؤْخَذُ مِنْهُمْ الْجِزْيَةُ: (مَنْ عَدَّهُ النَّاسُ
 غَنِيًّا)؛ لِأَنَّ بَابَ التَّقْدِيرِ التَّوْقِيفُ، وَلَا تَوْقِيفَ فِي هَذَا، فَرُجِعَ فِيهِ إِلَى
 الْعُرْفِ.

(وَتَجِبُ عَلَى مُعْتَقٍ، وَلَوْ لِمُسْلِمٍ)؛ لِأَنَّهُ حُرٌّ مُكَلَّفٌ مِنْ أَهْلِ الْقَتْلِ،

(١) قوله: (غَيْرِ مُعْتَمِلٍ .. إلخ) أَي: مُكْتَسِبٍ.

المُعْتَمِل: هُوَ الصَّنَائِعِيُّ. (خطه)^[١].

[١] «المُعْتَمِل: هُوَ الصَّنَائِعِيُّ. خطه» مِنْ زِيَادَاتِ (ب).

فلم يُقَرَّر في دَارِنَا بِلَا جَزِيَّةٍ، كَحَرِّ أَصْلِيٍّ.

(و) تَجِبُ عَلَى (مُبْعَضٍ بِحِسَابِهِ) أَي: بِقَدْرِ حُرِّيَّتِهِ، كَالِإِرْثِ.
(وَمَنْ صَارَ أَهْلًا) لَجَزِيَّةٍ؛ بَأَن بَلَغَ صَغِيرٌ، أَوْ أَفَاقَ مَجْنُونٌ، أَوْ عَتَقَ
قَبْلَ، أَوْ اسْتَعْنَى فَقِيرٌ، (بِأَثْنَاءِ حَوْلٍ: أَخَذَ مِنْهُ) إِذَا تَمَّ الْحَوْلُ (بِقِسْطِهِ)
وَلَمْ يُتْرَكْ حَتَّى يَتِمَّ حَوْلُهُ؛ لئَلَّا يَحْتَاجَ إِلَى إِفْرَادِهِ بِحَوْلٍ، وَرَبَّمَا أَدَّى إِلَى
أَن يَصِيرَ لِكُلِّ وَاحِدٍ حَوْلٌ^(١). (بِالْعَقْدِ الْأَوَّلِ)؛ لِأَنَّهُمْ دَخَلُوا فِي
الْعَقْدِ، فَلَمْ يُحْتَجْ إِلَى تَجْدِيدِهِ لَهُمْ.

(وَيُلْفَقُ مِنْ إِفَاقَةِ مَجْنُونٍ حَوْلٌ، ثُمَّ تُؤْخَذُ) مِنْهُ جَزِيَّتُهُ؛ لِأَنَّ أَخَذَهَا
مِنْهُ قَبْلَ ذَلِكَ أَخَذَ لَهَا قَبْلَ كَمَالِ حَوْلِهَا.

(وَمَتَى بَذَلُوا مَا) وَجِبَ (عَلَيْهِمْ) مِنْ جَزِيَّةٍ: (لَزِمَ قَبُولُهُ، وَ) لَزِمَ
(دَفْعُ مَنْ قَصَدَهُمْ بِأَدَى، إِنْ لَمْ يَكُونُوا بِدَارِ حَرْبٍ، وَحُرْمَ قَتْلِهِمْ
وَأَخْذُ مَالِهِمْ) وَلَوْ انْفَرَدُوا بِبَلَدٍ. وَلَوْ شَرَطْنَا أَن لَا نَذْبَ عَنْهُمْ: لَمْ
يَصِحَّ. قَالَ فِي «الترغيب».

(وَمَنْ أَسْلَمَ بَعْدَ الْحَوْلِ: سَقَطَتْ) الْجَزِيَّةُ (عَنْهُ) نَصًّا، وَقَالَ:
يَدْخُلُ فِي قَوْلِهِ: «مَنْ أَسْلَمَ عَلَى شَيْءٍ، فَهُوَ لَهُ»^[١]؛ لِأَنَّهَا عُقُوبَةٌ لَا

(١) وَتَقَدَّمَ فِي تَقْدِيرِ الْجَزِيَّةِ وَالْخَرَجِ إِلَى اجْتِهَادِ الْإِمَامِ. (خَطُهُ)^[٢].

[١] أَخْرَجَهُ سَعِيدُ بْنُ مَنْصُورٍ (١٨٩، ١٩٠) مِنْ حَدِيثِ عُرْوَةَ بْنِ الزَّيْبِرِ، وَابْنِ أَبِي مَلِيكَةَ
مَرْسَلًا، وَأَخْرَجَهُ الْبَيْهَقِيُّ (١١٣/٩) مِنْ حَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ مَوْصُولًا. وَحَسَنَهُ الْأَلْبَانِيُّ
فِي «الْإِرْوَاءِ» (١٧١٦).

[٢] التَّعْلِيقُ مِنْ زِيَادَاتِ (ب).

أَجْرَةً. رُوِيَ: أَنَّ ذِمِّيًّا أَسْلَمَ فَطُوْلِبَ بِالْجِزْيَةِ، وَقِيلَ: إِنَّمَا أَسْلَمَ تَعَوُّدًا. قَالَ: إِنَّ فِي الْإِسْلَامِ مَعَاذًا. فَرُفِعَ إِلَى عُمَرَ، فَقَالَ عُمَرُ: إِنَّ فِي الْإِسْلَامِ مَعَاذًا، وَكَتَبَ أَنْ لَا تُؤْخَذَ مِنْهُ الْجِزْيَةُ. رَوَاهُ أَبُو عُبَيْدٍ بِمَعْنَاهُ.

و(لا) تَسْقُطُ الْجِزْيَةُ (إِنْ مَاتَ) مَنْ وَجِبَتْ عَلَيْهِ، (أَوْ جُنَّ، وَنَحْوُهُ)، كَمَا لَوْ عَمِيَ بَعْدَ الْحَوْلِ، كَذُيُونِ الْآدَمِيِّينَ، وَسَقُوطِ الْحَدِّ بِالْمَوْتِ؛ لَتَعَذَّرَ اسْتِيفَائِهِ بِفَوَاتِ مَحَلِّهِ.

(فَتُؤْخَذُ) الْجِزْيَةُ (مِنْ تَرْكَةِ مَيِّتٍ، وَمَالِ حَيٍّ) جُنَّ وَنَحْوُهُ: بَعْدَ الْحَوْلِ. (و) إِنْ مَاتَ، أَوْ جُنَّ وَنَحْوُهُ (فِي أَثْنَائِهِ) أَيِ: الْحَوْلِ: (تَسْقُطُ) الْجِزْيَةُ، لِأَنَّهَا لَا تَجِبُ، وَلَا تُؤْخَذُ قَبْلَ كَمَالِ حَوْلِهَا. (وَتُؤْخَذُ) الْجِزْيَةُ: (عِنْدَ انْقِضَاءِ كُلِّ سَنَةٍ) هِلَالِيَّةٍ، كَالزَّكَاةِ؛ لَتَكَرُّرِهَا بِتَكَرُّرِ السَّنِينَ.

(فَإِنْ انْقَضَتْ سُنُونَ) وَلَمْ تُؤْخَذَ: (اسْتُوفِيَتْ كُلُّهَا) فَلَا تَتَدَاخَلُ؛ لِأَنَّهَا حَقٌّ يَجِبُ فِي آخِرِ كُلِّ حَوْلٍ، أَشْبَهَ الزَّكَاةَ، وَالذِّيَّةَ عَلَى الْعَاقِلَةِ. (وَيُمْتَهَنُونَ) أَيِ: أَهْلُ الذَّمَّةِ، وَجُوبًا (عِنْدَ أَخْذِهَا) أَيِ: الْجِزْيَةِ مِنْهُمْ، (وَيُطَالُ قِيَامُهُمْ، وَتُجَرُّ أَيْدِيهِمْ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿حَتَّى يُعْطُوا الْجِزْيَةَ عَنْ يَدٍ وَهُمْ صَاغِرُونَ﴾^(١) [التوبة: ٢٩]. (وَلَا يُقْبَلُ) مِمَّنْ عَلَيْهِ

(١) قَالَ الْبَغَوِيُّ فِي قَوْلِهِ: ﴿عَنْ يَدٍ﴾ قَالَ: عَنْ قَهْرٍ وَذُلٍّ. وَقَالَ ابْنُ عَبَّاسٍ: يُعْطُونَهَا بِأَيْدِيهِمْ، وَلَا يُرْسَلُونَهَا عَلَى يَدِ غَيْرِهِمْ. ﴿وَهُمْ صَاغِرُونَ﴾ أَذِلَّاءُ مَقْهُورُونَ. وَقَالَ الشَّافِعِيُّ: الصَّغَارُ: هُوَ جَرِيَانُ

جَزِيَّةٌ (إِرْسَالُهَا)؛ لَفَوَاتِ الصَّغَارِ. (وَلَا يَتَدَاخَلُ الصَّغَارُ) فَيُمْتَهَنُونَ
عِنْدَ كُلِّ جَزِيَّةٍ، حَتَّى تُسْتَوْفَى كُلُّهَا.

(وَلَا يَصِحُّ شَرْطُ تَعَجِيلِهَا) أَي: الْجَزِيَّةُ^(١)، (وَلَا يَقْتَضِيهِ
الإِطْلَاقُ)؛ لِأَنَّا لَا نَأْمَنُ مِنْ نَقْضِ أَمَانِهِ، فَيَسْقُطُ حَقُّهُ مِنَ الْعَوَضِ.

وَلَا يُعَذِّبُونَ فِي أَخْذِهَا، وَلَا يُشْطُّ عَلَيْهِمْ. رَوَى أَبُو عُبَيْدٍ: أَنَّ عُمَرَ
أَتَى بِمَالٍ كَثِيرٍ - قَالَ أَبُو عُبَيْدٍ: أَحْسَبُهُ الْجَزِيَّةَ - فَقَالَ: إِنِّي لَأَظُنُّكُمْ قَدْ
أَهْلَكْتُمْ النَّاسَ؟ قَالُوا: لَا وَاللَّهِ، مَا أَخَذْنَا إِلَّا عَفْوَ صَفْوًا. قَالَ: بَلَا
سَوَاطِيفَ وَلَا نَوَاطِيفَ؟ قَالُوا: نَعَمْ. قَالَ: الْحَمْدُ لِلَّهِ الَّذِي لَمْ يَجْعَلْ ذَلِكَ عَلَى
يَدَيَّ، وَلَا فِي سُلْطَانِي.

(وَيَصِحُّ أَنْ يُشْرَطَ عَلَيْهِمْ) أَي: أَهْلُ الذِّمَّةِ، بَدَارِنَا: (ضِيَاةٌ مِّنْ
يَمْرِ بِهِمْ مِنَ الْمُسْلِمِينَ^(٢))، (و) عَلَفُ (دَوَابِّهِمْ)؛ لَمَّا رَوَى أَحْمَدُ

أَحْكَامَ الْإِسْلَامِ عَلَيْهِمْ. (خطه)^[١].

(١) وَيَفْسُدُ عَقْدُ الذِّمَّةِ إِنْ شُرِطَ فِيهِ: أَنْ لَا جَزِيَّةَ، أَوْ إِظْهَارَ مُنْكَرٍ، أَوْ
سُكْنَاهُمْ الْحِجَازَ، وَنَحْوَهُ.

(٢) وَإِنْ شَرَطَ الضِّيَاةَ مُطْلَقًا، فَقَالَ فِي «الشَّرْحِ»: يَصِحُّ. وَقَالَ فِي
«الْإِنْصَافِ»: قَدَّمَهُ فِي «الْفُرُوعِ».

وَقَالَ فِي «الْإِقْنَاعِ»: وَلَا يُكَلَّفُونَ الذَّبِيحَةَ وَإِنْ شَرِطَتْ عَلَيْهِمُ الضِّيَاةُ.
(خطه)^[٢].

[١] انظر: «معالم التنزيل» (٣٤/٤)، والتعليق من زيادات (ب).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

بِإِسْنَادِهِ، عَنِ الْأَحْنَفِ بْنِ قَيْسٍ: أَنَّ عُمَرَ شَرَطَ عَلَى أَهْلِ الذِّمَّةِ ضِيَاةَ يَوْمٍ وَلَيْلَةٍ، وَأَنْ يُصْلِحُوا الْفَنَاطِرَ، وَإِنْ قُتِلَ رَجُلٌ مِنَ الْمُسْلِمِينَ بِأَرْضِهِمْ، فَعَلَيْهِمْ دِيَّتُهُ. وَلَآئِهِمْ رُبَّمَا امْتَنَعُوا مِنْ ضِيَاةِ الْمُسْلِمِينَ إِضْرَارًا بِهِمْ.

(و) يَصِحُّ (أَنْ يُكْتَفَى بِهَا) أَيِ: الضِّيَاةِ (عَنِ الْجِزْيَةِ)؛ لِحُصُولِ الْغَرَضِ بِهَا، وَلِفِعْلِ عُمَرَ.

(وَيُعْتَبَرُ: بَيَانُ قَدْرِهَا) أَيِ: الضِّيَاةِ، (و) قَدْرِ (أَيَامِهَا، وَعَدَدِ مَنْ يُضَافُ) مِنْ رَجَالَةٍ وَفُرْسَانٍ، فَيَقُولُ: تُضَيَّفُونَ فِي كُلِّ سَنَةٍ مِائَةَ يَوْمٍ مِثْلًا، فِي كُلِّ يَوْمٍ عَشْرَةَ مِنْ خُبَزِ كَذَا، وَأُدْمِ كَذَا. وَلِلْفَرَسِ؛ شَعِيرُ كَذَا، وَتَبْنُ كَذَا؛ لِأَنَّهُ مِنَ الْجِزْيَةِ، فَاعْتَبِرِ الْعِلْمُ بِهِ، كَالْتَّقُودِ.

وَيُعْتَبَرُ أَيْضًا: بَيَانُ مَا يُنْزِلُهُمْ فِيهِ، وَمَا عَلَى الْغَنِيِّ وَالْفَقِيرِ. وَلِلْمُسْلِمِينَ النَّزُولُ فِي الْكُنَائِسِ وَالْبَيْعِ، فَإِنْ لَمْ يَجِدُوا مَكَانًا، نَزَلُوا فِي الْأَفْنِيَةِ وَفُضُولِ الْمَنَازِلِ. وَلَيْسَ لَهُمْ تَحْوِيلُ صَاحِبِ مَنْزِلٍ مِنْهُ، وَمَنْ سَبَقَ إِلَى مَحَلٍّ مِنْ ذَلِكَ، فَهُوَ أَحَقُّ بِهِ مِمَّنْ يَجِيءُ بَعْدَهُ.

وَمَنْ امْتَنَعَ مِنْهُمْ مِنْ قِيَامٍ بِمَا وَجَبَ عَلَيْهِ: أُجْبِرَ. فَإِنْ امْتَنَعَ الْجَمِيعُ: أُجْبِرُوا. فَإِنْ لَمْ يُمَكِّنْ إِلَّا بِالْقِتَالِ: قُوتِلُوا. فَإِنْ قَاتَلُوا: انْتَقَضَ عَهْدُهُمْ. (وَلَا تَجِبُ) ضِيَاةٌ عَلَيْهِمْ (بِلا شَرَطٍ)؛ لِأَنَّهُ لَا دَلِيلَ عَلَيْهِ.

(وَإِذَا تَوَلَّى إِمَامٌ، فَعَرَفَ) قَدَرَ (مَا عَلَيْهِمْ) مِنْ جِزِيَّةٍ، (أَوْ قَامَتْ بِهِ بَيِّنَةٌ، أَوْ ظَهَرَ) مَا عَلَيْهِمْ: (أَقَرَّهُمْ عَلَيْهِ) بِلاَ تَجْدِيدِ عَقْدٍ؛ لِأَنَّ الْخُلَفَاءَ أَقَرُّوا عَقْدَ عَمْرٍو وَلَمْ يُجَدِّدُوهُ. وَلِأَنَّ عَقْدَ الذِّمَّةِ مُؤَبَّدٌ. فَإِنْ كَانَ فَاسِدًا: رَدَّهُ إِلَى الصَّحَّةِ.

(وَالَّا) يَعْرِفُ مَا عَلَيْهِمْ، وَلَمْ تُقَمْ بِهِ بَيِّنَةٌ، وَلَمْ يَظْهَرَ: (رَجَعَ إِلَى قَوْلِهِمْ^(١)) أَي: أَهْلِ الذِّمَّةِ

(١) قوله: (وَالَّا رَجَعَ إِلَى قَوْلِهِمْ) لَعَلَّ هَذَا إِنَّمَا يَجِيءُ عَلَى الْقَوْلِ الضَّعِيفِ، وَأَمَّا إِنْ كَانَ الْمَرْجِعُ إِلَى اجْتِهَادِ الْإِمَامِ، فَلَا حَاجَةَ لِهَذَا. (مرعي).

أَوْ يَكُونُ الْإِمَامُ اخْتَارَ بَقَاءَهُمْ عَلَى مَا كَانُوا عَلَيْهِ قَبْلَهُ، فَهوَ^[١] يَسْأَلُ لِيَسْلُكَ طَرِيقَ الْعَاقِدِ الَّذِي كَانَ قَبْلَهُ.

قُلْتُ: بَلِ الْأَمْرُ كَمَا قَالَ فِي «حَاشِيَةِ الْإِقْنَاعِ»^[٢] عَلَى قَوْلِهِ: «فَإِنْ لَمْ يَعْرِفْ رَجَعَ إِلَى قَوْلِهِمْ .. إلخ».

قَالَ: هَذَا لَا يُنَافِي مَا تَقَدَّمَ مِنْ أَنَّ مَرْجِعَ الْجِزِيَّةِ إِلَى اجْتِهَادِ الْإِمَامِ؛ لِأَنَّ مَعْنَاهُ - وَاللَّهِ أَعْلَمُ - عِنْدَ الْعَقْدِ، فَيَعْقِدُ عَلَى مَا يَرَاهُ، وَأَمَّا مَا وَضَعَهُ هُوَ أَوْ غَيْرُهُ، فَلَا يُغَيِّرُهُ، مَا لَمْ يَتَغَيَّرِ السَّبَبُ؛ لِأَنَّ فِعْلَهُ كَحُكْمِهِ، وَالْاجْتِهَادُ لَا يُنْقَضُ بِالْاجْتِهَادِ، وَيُؤَخَذُ ذَلِكَ مِنْ كَلَامِ الْقَاضِي فِي «الْأَحْكَامِ السُّلْطَانِيَّةِ» فِي وَضْعِ الْخَرَاجِ.

[١] كَذَا فِي الْأَصْلِ، (أ) وَلَعَلَّ الصَّوَابُ: «فَلَهُ أَنْ».

[٢] «حَوَاشِي الْإِقْنَاعِ» (٤٨٦/١).

(إِنْ سَاغَ^(١)) أَي: صَلَحَ مَا ادَّعَوْهُ جِزْيَةً؛ لِأَنَّهُمْ غَارِمُونَ. (وَلَهُ تَحْلِيفُهُمْ مَعَ تَهْمَةٍ) فِيمَا يَذْكُرُونَ؛ لِاحْتِمَالِ كَذِبِهِمْ.

(فَإِنْ بَانَ) لِإِمَامٍ بَعْدَ ذَلِكَ (نَقْصٌ) أَي: أَنَّهُمْ أَخْبَرُوهُ بِنَقْصِ عَمَّا كَانُوا يَدْفَعُونَ لِمَنْ قَبْلَهُ: (أَخَذَهُ) أَي: النَّقْصَ مِنْهُمْ. وَإِنْ قَالُوا: كُنَّا نُؤَدِّي كَذَا جِزْيَةً، وَكَذَا هَدِيَّةً: حَلَفَهُمْ يَمِينًا وَاحِدَةً؛ لِأَنَّ الظَّاهِرَ أَنَّ الْمَدْفُوعَ كُلَّهُ جِزْيَةٌ. وَإِنْ قَالَ بَعْضُهُمْ: كُنَّا نُؤَدِّي كَذَا. وَخَالَفَهُ غَيْرُهُ: أَخَذَ كُلُّ بِنَاءٍ بِهِ.

(وَإِذَا عَقَدَهَا) أَي: الذِّمَّةَ، إِمَامٌ مَعَ كُفَّارٍ: (كَتَبَ أَسْمَاءَهُمْ، وَأَسْمَاءَ آبَائِهِمْ، وَحُلَاهُمْ): جَمَعَ حِلْيَةً، بِكَسْرِ الْحَاءِ وَضَمِّهَا، فَيَكْتُبُ: طَوِيلٌ، أَوْ: قَصِيرٌ، أَوْ: رُبْعَةٌ أَسْمَرٌ، أَوْ أَخْضَرٌ، أَوْ أَيْضٌ،

وَقَالَ فِي «حَاشِيَةِ الْمُنْتَهَى»^[١]: هَذَا لَا يَنَافِي مَا تَقَدَّمَ مِنْ أَنَّ الْمَرْجِعَ فِي الْخَرَاجِ وَالْجِزْيَةِ إِلَى اجْتِهَادِ الْإِمَامِ؛ لِأَنَّهُ مَحْمُولٌ عَلَى مَا إِذَا لَمْ يَتَغَيَّرِ السَّبَبُ، وَذَلِكَ عَلَى مَا إِذَا تَغَيَّرَ؛ [أَخَذًا عَلَى أَنَّ تَقْدِيرَ الْحَاكِمِ أُجْرَةَ الْمَثَلِ وَالنَّفَقَةَ وَنَحْوَهُمَا حُكْمٌ لَا يُغَيِّرُهُ حَاكِمٌ آخَرٌ إِلَّا عِنْدَ تَغْيِيرِ السَّبَبِ، كَمَا يَأْتِي فِي الْمَفُوضَةِ. (خَطُهُ)^[٢]].

(١) أَي: صَلَحَ أَنْ يَكُونَ مِثْلُهُ جِزْيَةً. (خَطُهُ)^[٣].

[١] «إِرْشَادُ أُولَى النَّهْيِ» ص (٦١٥).

[٢] مَا بَيْنَ الْمَعْكَوفِينَ مِنْ زِيَادَاتِ (ب).

[٣] التَّعْلِيقُ مِنْ زِيَادَاتِ (ب).

مَقْرُونُ الْحَاجِبِينَ، أَوْ مَفْرُوقُهُمَا، أَدْعَجُ الْعَيْنِ، أَقْنَى الْأَنْفِ^(١)، أَوْ ضِدُّهُمَا، وَنَحْوُهَا؛ لِيَتَمَيَّزَ كُلٌّ عَنْ غَيْرِهِ. (و) كَتَبَ (دِينَهُمْ)، ك: يَهُودِيٍّ، أَوْ: نَصْرَانِيٍّ، أَوْ: مَجُوسِيٍّ.

(وَيَجْعَلُ لِكُلِّ طَائِفَةٍ عَرِيفًا يَكْشِفُ حَال مَنْ تَغَيَّرَ حَالُهُ) يَبْلُوغُ، أَوْ غَنَى، أَوْ عَثَقَ، وَنَحْوِهِ. وَيَجْمَعُهُمْ عِنْدَ أَدَاءِ الْجَزِيَّةِ؛ لِأَنَّهُ أَمَكَّنُ لَاسْتِيفَاءِ الْجَزِيَّةِ وَأَحَاطَ. وَيَكْشِفُ أَيْضًا حَال مَنْ أَسْلَمَ مِنْهُمْ، أَوْ جُنَّ، (أَوْ نَقَضَ الْعَهْدَ، أَوْ خَرَقَ شَيْئًا مِنَ الْأَحْكَامِ)؛ لِيَفْعَلَ مَعَهُ الْإِمَامُ مَا يَلْزُمُهُ.

وَمَنْ أَخَذَتْ مِنْهُ الْجَزِيَّةُ، وَأَرَادَ أَنْ يُكْتَبَ لَهُ بِهَا بَرَاءَةٌ؛ لِتَكُونَ مَعَهُ حُجَّةٌ إِنْ احتَاجَ إِلَيْهَا: أَجِيبَ.

وَلَا يَصِحُّ مَا يَذْكُرُهُ بَعْضُ الذَّمِّيِّينَ: أَنَّ مَعَهُمْ كِتَابَ النَّبِيِّ ﷺ بِإِسْقَاطِ الْجَزِيَّةِ^(٢)[١].

(١) قَنَا الْأَنْفِ: ارْتِفَاعُ أَعْلَاهُ، وَاحِدِيْدَابُ وَسَطِهِ، وَشُبُوعُ طَرَفِهِ، أَوْ نُتُوُّ وَسَطِ الْقَصَبَةِ وَضِيقُ الْمُنْخَرَيْنِ. «قاموس». (خطه)^[٢].

(٢) (تَتَمَّةٌ): مَا يُذَكَّرُ عَنْ بَعْضِ أَهْلِ الذَّمِّ أَنَّ مَعَهُمْ كِتَابَ النَّبِيِّ ﷺ بِإِسْقَاطِ الْجَزِيَّةِ عَنْهُمْ، لَا يَصِحُّ.

وَسُئِلَ ابْنُ سُرَيْجٍ عَنْ ذَلِكَ؟ فَقَالَ: لَمْ يَنْقُلْ ذَلِكَ أَحَدٌ مِنَ الْمُسْلِمِينَ.

[١] ينظر: «طبقات الشافعية» (٣٥/٤)، و«البدور المنير» (١٩١/٩)، و«التلخيص الحبير» (٣١٧/٤).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

وَرُوِيَ أَنَّهُمْ طَوَّلُوا بِذَلِكَ، فَأَخْرَجُوا كِتَابًا ذَكَرُوا أَنَّهُ بَخْطُ عَلِيِّ بْنِ أَبِي طَالِبٍ، كَتَبَهُ عَنِ النَّبِيِّ ﷺ، فِيهِ شَهَادَةُ سَعْدِ بْنِ مُعَاذٍ وَمُعَاوِيَةَ، فَوُجِدَ تَارِيخُهُ بَعْدَ مَوْتِ سَعْدٍ، وَقَبْلَ إِسْلَامِ مُعَاوِيَةَ، فَاسْتُدْلَّ بِهِ عَلَى بُطْلَانِهِ.

(ح م ص) [١].



[١] «إرشاد أولي النهى» ص (٦١٦).

(بَابُ) أَحْكَامِ أَهْلِ الذِّمَّةِ

يَجِبُ (على الإمام: أَخْذُهُمْ بِحُكْمِ الْإِسْلَامِ، فِي نَفْسٍ، وَمَالٍ، وَعَرْضٍ، وَ) فِي (إِقَامَةِ حَدٍّ فِيمَا يُحَرِّمُونَهُ) أَي: يَعْتَقِدُونَ تَحْرِيمَهُ، (كَزْنِي). فَمَنْ قَتَلَ، أَوْ قَطَعَ طَرْفًا، أَوْ تَعَدَّى عَلَى مَالٍ، أَوْ قَذَفَ، أَوْ سَبَّ مُسْلِمًا أَوْ ذِمِّيًّا: أُخِذَ بِذَلِكَ. وَكَذَا: لَوْ سَرَقَ: أُقِيمَ عَلَيْهِ حَدُّهُ بِشَرْطِهِ؛ لِحَدِيثِ أَنَسٍ: أَنَّ يَهُودِيًّا قَتَلَ جَارِيَّةً عَلَى أَوْضَاحٍ لَهَا، فَقَتَلَهُ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ. مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١]. وَعَنْ ابْنِ عُمرَ: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ أُتِيَ بِيَهُودِيَّيْنِ قَدْ فَجَرَا بَعْدَ إِحْصَانِهِمَا، فَرَجَمَهُمَا^[٢]. وَقِيَِسَ الْبَاقِي. وَلَأَنَّهُمُ التَّزَمُوا حُكْمَ الْإِسْلَامِ، وَهَذِهِ أَحْكَامُهُ.

و(لَا) يُحَدَّثُونَ فِي(مَا يُحِلُّونَهُ) أَي: يَعْتَقِدُونَ حِلَّهُ، (كَخَمِيرٍ)، وَأَكْلِ خِنْزِيرٍ، وَنِكَاحِ ذَاتِ مَحْرَمٍ؛ لَأَنَّهُمْ يَقْرَأُونَ عَلَى كُفْرِهِمْ وَهُوَ أَعْظَمُ جُرْمًا وَإِثْمًا مِنْ ذَلِكَ، إِلَّا أَنَّهُمْ يُمْنَعُونَ مِنْ إِظْهَارِهِ، كَمَا يَأْتِي؛ لِتَأْذِينَا بِهِ.

(وَيَلْزَمُهُمْ) أَي: أَهْلَ الذِّمَّةِ: (الْتِمَازُ عَنَّا بِقُبُورِهِمْ) تَمِيزًا ظَاهِرًا، كَالْحَيَاةِ وَأَوَّلَى؛ بَأَنَّ لَا يَدْفِنُوا أَحَدًا مِنْهُمْ بِمَقَابِرِنَا.

[١] أخرجه البخاري (٦٨٧٩)، ومسلم (١٦٧٢).

[٢] أخرجه البخاري (١٣٢٩)، ومسلم (١٦٩٩).

(و) يلزمهم: التَّمْيِزُ عَنَّا (بُحْلَاهُمْ؛ بِحَذْفِ مُقَدِّمِ رُؤُوسِهِمْ^(١))
 أي: أَنْ يَجْزُوا نَوَاصِيَهُمْ، و(لا) يَجْعَلُونَهُ (كَعَادَةِ الْأَشْرَافِ^(٢))؛ بِأَنْ
 يَتَحَذَّفُوا شَوَابِينَ.

(وَأَنْ لَا يَفْرِقُوا شُعُورَهُمْ) بل تَكُونُ جُمَّةً؛ لِأَنَّ التَّفْرِيقَ مِنْ سُنَّةِ
 الْمُسْلِمِينَ، وَلِأَنَّ أَهْلَ الْجَزِيرَةِ اشْتَرَطُوا ذَلِكَ عَلَى أَنْفُسِهِمْ فِيمَا كَتَبُوهُ
 إِلَى عَبْدِ الرَّحْمَنِ بْنِ غَنَمٍ، وَكَتَبَ بِهِ إِلَى عُمَرَ بْنِ الْخَطَّابِ، فَكَتَبَ إِلَيْهِ
 عُمَرُ: أَنْ أَمْضِ لَهُمْ مَا سَأَلُوا. رواه الخلال.

(و) يلزمهم: التَّمْيِزُ عَنَّا (بُكْنَاهُمْ، و) ب(أَلْقَابِهِمْ، فَيَمْنَعُونَ) مِنْ
 التَّكْنِي بِكُنَى الْمُسْلِمِينَ، (نَحْوُ: أَبِي الْقَاسِمِ) و: أَبِي عَبْدِ اللَّهِ، (و)
 مِنْ التَّلَقُّبِ بِأَلْقَابِنَا، نَحْوَ (عِزِّ الدِّينِ) و: شَمْسِ الدِّينِ.

باب أحكام أهل الذمة

(١) قوله: (بِحَذْفِ مُقَدِّمِ رُؤُوسِهِمْ) في «شرح الإقناع»^[١] وهي مقدار
 ربع الرأس. (خطه)^[٢].

(٢) عادة الأشراف: خلق التَّحْذِيفِ الذي بين التَّرْعَتَيْنِ وَشَحْمَتَيِ
 الْأُذُنَيْنِ.

والمراد بإرساله: إرساله على الجبين، واتخاذُه كَالْقُصَّةِ. (خطه)^[٣].

[١] «كشاف القناع» (٢٤٨/٧).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

وَعُلِمَ مِنْهُ: أَنَّهُمْ لَا يُمْنَعُونَ مِنَ الْكُنَى بِالْكُلِّيَّةِ؛ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ
لَأُسْقُفِ نَجْرَانَ: «أَسْلِمَ يَا أبا الْحَارِثِ»^[١]. وَقَالَ عُمَرُ لِنَصْرَانِي: يَا أبا
حَسَّانَ، أَسْلِمَ تَسْلَمَ.

(و) يَلْزَمُهُمُ: التَّمَيُّزُ عَنَّا إِذَا رَكَبُوا؛ (بُرُكُوبِهِمْ عَرَضًا) رِجْلَاهُ إِلَى
جَانِبٍ، وَظَهْرُهُ إِلَى جَانِبٍ، (بِإِكَافٍ) أَي: بِزُدْعَةٍ، (عَلَى غَيْرِ خَيْلٍ)؛
لَمَا رَوَى الْخَلَّالُ: أَنَّ عُمَرَ أَمَرَ بِجَزِّ نَوَاصِي أَهْلِ الذِّمَّةِ، وَأَنْ يَشُدُّوا
الْمَنَاطِقَ، وَأَنْ يَرَكَبُوا الْأُكُفَ بِالْعَرَضِ.

(و) يَلْزَمُهُمُ: التَّمَيُّزُ عَنَّا (بِلِبَاسٍ) ثَوْبٍ (عَسَلِيٍّ لِيَهُودَ، وَ) لِبَاسِ
ثَوْبٍ (أَذْكَنَ، وَهُوَ الْفَاحِشِيُّ) لَوْ يَضْرِبُ إِلَى السَّوَادِ، (لِنَصَارَى)
وَيَكُونُ ذَلِكَ فِي ثَوْبٍ وَاحِدٍ، لَا جَمِيعِ الثِّيَابِ. (وَشَدَّ خِرْقٍ بَقْلَانِسِهِمْ
وَعَمَائِمِهِمْ، وَ) شَدَّ (زُنَّارٍ فَوْقَ ثِيَابِ نَصْرَانِي، وَتَحْتَ ثِيَابِ نَصْرَانِيَّةٍ)
قَالَ فِي «الْإِقْنَاعِ»: وَيَكْفِي الْغِيَارُ، أَوِ الزُّنَّارُ. (وَيُغَايِرُ نِسَاءَ كُلِّ) مِنَ
يَهُودَ وَنَصَارَى (بَيْنَ لَوْنِي خُفٍّ)؛ لِيَمْتَازُوا عَنَّا. وَلَا يُمْنَعُونَ فَاخِرَ
الثِّيَابِ، وَلَا الْعَمَائِمَ، وَالطَّلِيسَانَ؛ لِحُصُولِ التَّمَيُّزِ بِالْغِيَارِ وَالزُّنَّارِ.

(و) يَلْزَمُهُمُ (لِلدُّخُولِ حَمَامَنَا: جُلُجُلٌ، أَوْ خَاتَمٌ رَصَاصٍ، وَنَحْوُهُ)
كَحَدِيدٍ، أَوْ طَوْقٍ مِنْ ذَلِكَ، لَا مِنْ ذَهَبٍ وَنَحْوِهِ، (بِرِقَابِهِمْ)؛ لِيَتَمَيَّزُوا
عَنَّا فِي الْحَمَامِ. وَلَا يَجُوزُ جَعْلُ صَلِيبٍ مَكَانَهُ؛ لَمَنْعِهِمْ مِنْ إِظْهَارِهِ.

[١] أخرجه عبد الرزاق (١٩٢٢٠) من حديث قتادة مرسلًا.

(وَيَحْرُمُ: قِيَامُ لَهُمْ) أَي: لِأَهْلِ الذِّمَّةِ؛ لِأَنَّهُ تَعْظِيمٌ لَهُمْ، فَهُوَ كِبْدَاءُتِهِمْ بِالسَّلَامِ. (و) يَحْرُمُ: قِيَامُ (لِمُبْتَدِعٍ يَجِبُ هَجْرُهُ) كَرَأْفِضِيٍّ. (و) يَحْرُمُ: (تَصْدِيرُهُمْ) فِي الْمَجَالِسِ؛ لِمَا تَقَدَّمَ. وَيَجُوزُ الدُّعَاءُ لَهُمْ بِالْبَقَاءِ، وَكَثْرَةُ الْمَالِ وَالْوَلَدِ. زَادَ جَمَاعَةٌ: قَاصِدًا كَثْرَةَ الْجِزْيَةِ. وَكَرِهَ أَحْمَدُ الدُّعَاءَ لِكُلِّ أَحَدٍ بِالْبَقَاءِ^(١)، وَنَحْوِهِ^(٢)؛ لِأَنَّهُ شَيْءٌ فُرِغَ مِنْهُ.

(و) يَحْرُمُ: (بُدْأَتُهُمْ بِسَلَامٍ، وَ) بُدْأَتُهُمْ (ب: كَيْفَ أَصْبَحْتَ؟ أَوْ: كَيْفَ (أَمْسَيْتَ؟ أَوْ: كَيْفَ (أَنْتَ؟ أَوْ) كَيْفَ (حَالُكَ؟). (و) تَحْرُمُ: (تَهْنِئَتُهُمْ، وَتَعْزِيزَتُهُمْ، وَعِيَادَتُهُمْ، وَشَهَادَةُ أَعْيَادِهِمْ)؛ لِحَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ مَرْفُوعًا: «لَا تَبْدُؤُوا الْيَهُودَ وَالنَّصَارَى بِالسَّلَامِ، فَإِذَا لَقِيتُمْ أَحَدَهُمْ فِي الطَّرِيقِ، فَاضْطَرُّوهُ إِلَى أَضْيَقِهَا». رَوَاهُ أَحْمَدُ،

(١) واختاره الشيخ تقي الدين، ونقل أبو جعفر النحاس اتفاق العلماء على كراهة قول: أطال الله بقاءك. (خطه)^[١].

(٢) قال رجل لأحمد: جمعنا الله وإيّاك في مُستَقَرٍّ رَحِمَته. فقال: لا تُقُلْ هذا. ذكره في «الاختيارات»^[٢]، ثُمَّ قَالَ: وَكَانَ أَبُو الْعَبَّاسِ يَمِيلُ إِلَى أَنَّهُ لَا يُكْرَهُ الدُّعَاءُ بِذَلِكَ، وَيَقُولُ: إِنَّ الرِّحْمَةَ هَهُنَا الْمَرَادُ الْمَخْلُوقَةُ، وَمُسْتَقَرُّهَا الْجَنَّةُ، وَهُوَ قَوْلُ طَائِفَةٍ مِنَ السَّلَفِ. (خطه)^[٣].

[١] التعليق من زيادات (ب).

[٢] «الاختيارات» ص (٣١٩).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

ومسلم، وأبو داود، والترمذي^[١]، وقال: حَسَنٌ صَحِيحٌ. وما عَدَا السَّلَامَ مِمَّا ذُكِرَ: فِيهِ مَعْنَاهُ.

و(لَا) يَحْرُمُ (بِيعْنَا لَهُمْ)^(١) أَي: لِأَهْلِ الذِّمَّةِ (فِيهَا)^(٢) أَي: أَعْيَادِهِمْ؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ فِيهِ تَعْظِيمٌ لَهُمْ.

(وَمَنْ سَلَّمَ عَلَى ذِمِّي) لَا يَعْلَمُهُ ذِمِّيًّا (ثُمَّ عَلِمَهُ) ذِمِّيًّا: (سُنَّ قَوْلُهُ) لَهُ: (رُذِّ عَلَيَّ سَلَامِي)؛ لِمَا رَوَى عَنْ ابْنِ عُمرَ: أَنَّهُ مَرَّ عَلَى رَجُلٍ، فَسَلَّمَ عَلَيْهِ. فَقِيلَ: إِنَّهُ كَافِرٌ. فَقَالَ: رُذِّ عَلَيَّ مَا سَلَّمْتُ عَلَيْكَ. فَرَدَّ عَلَيْهِ، فَقَالَ: أَكْثَرَ اللَّهُ مَالَكَ وَوَلَدَكَ. ثُمَّ التَّقَتَ إِلَى أَصْحَابِهِ، فَقَالَ:

(١) قوله: (لَا بِيعْنَا لَهُمْ) وَنَقَلَ فِي «الإقناع» عَنِ الشَّيْخِ تَقِيِّ الدِّينِ تَحْرِيمَ بَيْعِ الْمُسْلِمِ لَهُمْ فِي عِيدِهِمْ، وَمُهَاذَاتِهِمْ فِيهِ. انْتَهَى.

قَالَ الشَّيْخُ رَحِمَهُ اللَّهُ فِي «اقتضاء الصراط المستقيم»^[٢]: وَأَمَّا مَا يَنْتَفِعُونَ بِهِ فِي أَعْيَادِهِمْ لِلْأَكْلِ وَالشُّرْبِ وَاللَّبَاسِ، فَأُصُولُ أَحْمَدَ وَغَيْرِهِ تَقْتَضِي كَرَاهَتَهُ، لَكِنْ: كَرَاهَةُ تَحْرِيمٍ، كَمَذْهَبِ مَالِكٍ، أَوْ كَرَاهَةُ تَنْزِيهِ؟ وَالْأَشْبَهُ: أَنَّهُ كَرَاهَةُ تَحْرِيمٍ، كَسَائِرِ النُّظَائِرِ عِنْدَهُ.. وَتَمَامُهُ فِيهِ. (خَطُهُ)^[٣].

(٢) قوله: (فِيهَا) خِلَافًا لِمَا فِي «الإقناع»، حَيْثُ حَرَّمَ ذَلِكَ.

[١] أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (٥٦/١٣) (٧٦١٧)، وَمُسْلِمٌ (٢١٦٧)، وَأَبُو دَاوُدَ (٥٢٠٥)، وَالتِّرْمِذِيُّ (١٦٠٢).

[٢] «اقتضاء الصراط المستقيم» (٤٩/٢).

[٣] التعليل من زيادات (ب).

أَكْثَرُ لِلْجَزِيَّةِ. فَإِنْ كَانَ مَعَ الذَّمِّيِّ مُسْلِمٌ: سَلَّمَ نَاقِيًا الْمُسْلِمِ. نَصًّا.
 (وَإِنْ سَلَّمَ ذَمِّيٌّ عَلَى مُسْلِمٍ: (لَزِمَ) الْمُسْلِمَ (رَدُّهُ^(١))، فَيَقَالُ) فِي
 رَدِّهِ: (وَعَلَيْكُمْ) أَوْ: عَلَيْكُمْ، بَلَا وَوَاوٍ، وَبِهَا أَوْلَى؛ لِحَدِيثِ أَحْمَدَ^[١]،
 عَنْ أَنَسٍ، قَالَ: نُهِينَا، أَوْ أُمِرْنَا أَنْ لَا نَزِيدَ أَهْلَ الذِّمَّةِ عَلَى: وَعَلَيْكُمْ.
 (وَإِنْ شَمَّتْهُ) أَيُّ: الْمُسْلِمَ الْعَاطِسَ (كَافِرٌ: أَجَابَهُ) الْمُسْلِمُ بِ:
 يَهْدِيكَ اللَّهُ. وَكَذَا: إِنْ عَطَسَ الذَّمِّيُّ؛ لِحَدِيثِ أَبِي مُوسَى: أَنَّ الْيَهُودَ
 كَانُوا يَتَعَاطِسُونَ عِنْدَ النَّبِيِّ ﷺ رَجَاءً أَنْ يَقُولَ لَهُمْ: يَرْحَمُكُمُ اللَّهُ،
 فَكَانَ يَقُولُ لَهُمْ: «يَهْدِيكُمُ اللَّهُ وَيُصْلِحُ بِالْكُم». رَوَاهُ أَحْمَدُ، وَأَبُو
 دَاوُدَ، وَالتِّرْمِذِيُّ^[٢]، وَصَحَّحَهُ.
 (وَتُكْرَهُ مُصَافَحَتُهُ) نَصًّا. وَإِذَا كَتَبَ لَهُ كِتَابًا، كَتَبَ: سَلَامٌ عَلَى
 مَنْ اتَّبَعَ الْهُدَى^(٢).

- (١) وهل هو واجبٌ، أو سُنتٌ، أو مُباحٌ؟
 فإذا قيل: إِنَّهُ سُنتٌ أو مُباحٌ، مَا الْفَرْقُ بَيْنَهُ وَبَيْنَ رَدِّ السَّلَامِ. (م خ).
 (٢) قال في «الإقناع»^[٣]: وَتُكْرَهُ التَّجَارَةُ وَالسَّفَرُ إِلَى أَرْضِ الْعَدُوِّ مُطْلَقًا.
 أَي: مَعَ الْأَمْنِ وَالْخَوْفِ، وَإِلَى بِلَادِ الْخَوَارِجِ، وَالبَغَاةِ، وَالرَّوَافِضِ،

[١] أخرجه أحمد (١٦٨/١٩) (١٢١١٥). وانظر: «الإرواء» (١٢٧٦).

[٢] أخرجه أحمد (٣٥٦/٣٢) (١٩٥٨٦)، وأبو داود (٥٠٣٨)، والنسائي في

«الكبرى» (١٠٠٦١)، والترمذي (٢٧٣٩). وصححه الألباني في «الإرواء»

(١٢٧٧).

[٣] «الإقناع» (١٣٩/٢).

والبَدَعِ الْمُضِلَّةِ، ونحو ذلك. وإن عَجَزَ عن إظهارِ دِينِهِ فِيهَا حَرُمَ سَفَرُهُ
إِلَيْهَا. (خطه)^[١].



[١] التعليق من زيادات (ب).

(فَصْلٌ)

(وَيُمنَعُونَ) أي: أهلُ الذِّمَّةِ: (مِنْ حَمَلِ سِلَاحٍ، وَ) مِنْ (ثِقَافٍ، وَ) مِنْ (رَمِيٍّ) بَنَحَوْ نَبْلٍ (وَنَحَوَهَا)، كَلَعِبٍ بَرُمُحٍ وَدُبُوسٍ؛ لِأَنَّهُ يُعِينُ عَلَى الْحَرْبِ. وَكَرِهَ أَحْمَدُ بَيْعَهُمْ ثِيَابًا مَكْتُوبًا عَلَيْهَا ذِكْرُ اللَّهِ. وَلَا تُعَلِّمُ أَوْلَادَهُمُ الْقُرْآنَ، وَلَا بِأَسَ أَنْ يُعَلِّمُوا الصَّلَاةَ عَلَى النَّبِيِّ ﷺ.

(و) يُمنَعُونَ: مِنْ (تَعْلِيَةِ بِنَاءٍ)، وَلَوْ مُشْتَرَكًا بَيْنَ مُسْلِمٍ وَذِمِّيٍّ. (فَقَطْ)، فَلَا يُمنَعُونَ التَّسْوِيَةَ؛ لظَاهِرِ مَا يَأْتِي. (عَلَى مُسْلِمٍ) مُجَاوِرٍ لَهُمْ، وَإِنْ لَمْ يُلَاصِقْ، (وَلَوْ رَضِيَ) جَارُهُمُ الْمُسْلِمُ بِتَعْلِيَةِ بِنَائِهِمْ عَلَيْهِ^(١)؛ لِأَنَّهُ لِحَقِّ اللَّهِ أَيْضًا، وَلِحَقِّ مَنْ يَحْدُثُ بَعْدُ. وَذَلِكَ لِحَدِيثِ: «الْإِسْلَامُ يَعْلُو وَلَا يُعَلَى»^[١]. وَلِقَوْلِهِمْ فِي شُرُوطِهِمْ: وَلَا نَطَّلِعُ عَلَيْهِمْ فِي مَنَازِلِهِمْ.

(وَيَجِبُ نَقْضُهُ) أَي: مَا عَلَا مِنْ بِنَائِهِمْ عَلَى بِنَاءِ جَارِهِمُ الْمُسْلِمِ؛ إِزَالَةً لَعُدْوَانِهِمْ. (وَيُضْمَنُ) ذِمَّتِي عَلَى بِنَاءِهِ عَلَى جَارِهِ الْمُسْلِمِ (مَا

(١) وأفتى الشيخ عبد الرحمن البهوتي بمنع سُكْنَى الذِّمِّيِّ فَوْقَ الْمُسْلِمِ، وَأَنَّهُ أَوْلَى مِنْ تَعْلِيَةِ الْبِنَاءِ عَلَيْهِ. كَذَا (بخطه).

[١] ذكره البخاري تعليقاً عقب حديث (١٣٥٣). وأخرجه الدارقطني (٢٥٢/٢)، والبيهقي (٢٠٥/٦) من حديث عائذ بن عمرو. وحسنه الألباني في «الإرواء» (١٢٦٨). وقد جاء الحديث عن جماعة من الصحابة.

تَلَفَ بِهِ) أَي: الْبِنَاءِ الْمُعَلَّى (قَبْلَهُ) أَي: التَّقْضِ؛ لِتَعَدِّيهِ بِالتَّعْلِيَةِ؛ لَعَدَمِ
إِذْنِ الشَّارِعِ فِيهَا.

و(لَا) يُهْدَمُ بِنَاءٌ عَالٍ (إِنْ مَلَكُوهُ مِنْ مُسْلِمٍ)؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَحْصُلْ مِنْهُ
تَعْلِيَةٌ. (وَلَا يُعَادُ عَالِيًا لَوْ انْهَدَمَ) مَا مَلَكُوهُ مِنْ مُسْلِمٍ عَالِيًا؛ لِأَنَّهُ بَعْدَ
انْهْدَامِهِ كَأَنَّهُ لَمْ يُوجَدْ.

(وَلَا) يُنْقَضُ بِنَاؤُهُمْ (إِنْ بَنَى) مُسْلِمٌ (دَارًا عِنْدَهُمْ) فِي مَحَلَّتِهِمْ
(دُونَ بِنَائِهِمْ)؛ لِأَنَّهُمْ لَمْ يُعْلَوْا بِنَاءَهُمْ عَلَى بِنَائِهِ.

وإِنْ وُجِدَتْ دَارٌ ذِمِّيٌّ أَعْلَى مِنْ دَارِ مُسْلِمٍ بِجَوَارِهَا، وَشُكَّ فِي
السَّابِقَةِ؟ فَقَالَ ابْنُ الْقَيِّمِ: لَا تُقَرُّ؛ لِأَنَّ التَّعْلِيَةَ مَفْسَدَةٌ، وَقَدْ شُكَّ فِي
شَرْطِ جَوَارِهَا.

(و) يُمْنَعُونَ: (مِنْ إِحْدَاثِ كَنَائِسٍ، وَبَيْعٍ^(١)) جَمْعُ بَيْعَةٍ،
(وَمُجْتَمَعٍ) أَي: مَحَلٌّ يَجْتَمِعُونَ فِيهِ (لِصَلَاةٍ) فِي شَيْءٍ مِنْ أَرْضِ
الْمُسْلِمِينَ، سِوَاءَ مَا مَصَّرَهُ الْمُسْلِمُونَ، كَبَغْدَادَ وَالْبَصْرَةَ وَوَاسِطَ، أَوْ مَا
فُتِحَ عَنْوَةً، كِمِصْرَ وَالشَّامِ.

(١) قوله: (كَنَائِسٍ): جَمْعُ كَنَيْسَةٍ، وَهِيَ مَعْبَدُ النَّصَارَى. وَالبَيْعُ: جَمْعُ
بَيْعَةٍ. قَالَ الْجَوْهَرِيُّ: هِيَ لِلنَّصَارَى. فَهُمَا مُتَرَادِفَانِ. وَقِيلَ: الْكَنَائِسُ
لِلْيَهُودِ، وَالبَيْعُ لِلنَّصَارَى، فَهُمَا مُتَبَايِنَانِ، وَهُوَ الْأَصْلُ. (شِ إقْنَاع)^[١].

ولا يَصِحُّ صَلَاحُهُمْ عَلَى إِحْدَاثِ ذَلِكَ فِي أَرْضِ الْمُسْلِمِينَ؛
لِحَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ: أَيُّمَا مَضْرٍ مَضَرَّتُهُ الْعَرَبُ، فَلَيْسَ لِلْعَجَمِ أَنْ يَبْنُوا فِيهِ
بَيْعَةً، وَلَا أَنْ يَضْرِبُوا فِيهِ نَاقُوسًا، وَلَا يَشْرِبُوا فِيهِ خَمْرًا، وَلَا يَتَّخِذُوا فِيهِ
خَنْزِيرًا. رَوَاهُ أَحْمَدُ^[١]، وَاحْتَجَّ بِهِ. وَلَأَنَّ أَرْضِي الْمُسْلِمِينَ مِلْكٌ لَهُمْ،
فَلَا يَجُوزُ فِيهَا بِنَاءُ مَجَامِعَ لِلْكَفْرِ.

وَمَا وَجَدَ فِي هَذِهِ الْبِلَادِ مِنْ كَنَائِسَ وَبَيْعٍ حَالٍ فَتَحَهَا: لَمْ يَجِبْ
هَدْمُهُ؛ لِأَنَّ الصَّحَابَةَ فَتَحُوا كَثِيرًا مِنَ الْبِلَادِ عُنُوةً، فَلَمْ يَهْدِمُوا شَيْئًا مِنْ
ذَلِكَ.

وَكَذَا: حُكْمُ إِحْدَاثِ (صَوْمَعَةٍ لِرَاهِبٍ)؛ لِأَنَّ فِي حَدِيثِ عَبْدِ
الرَّحْمَنِ بْنِ عَنَمٍ: «وَأَنْ لَا يُحْدَثَ قَلَايَةٌ^(١) وَلَا صَوْمَعَةٌ لِرَاهِبٍ».
(إِلَّا إِنْ شَرِطَ) إِحْدَاثُ شَيْءٍ مِنْ ذَلِكَ (فِيمَا فُتِحَ صَلَاحًا عَلَى أَنَّهُ)
أَيُّ: الْبَلَدَ الْمَفْتُوحَ صَلَاحًا (لَنَا) وَنُقَرُّهُ مَعَهُمْ بِالْخَرَاجِ؛ لِأَنَّهُ لَمْ يُفْتَحَ إِلَّا
عَلَى هَذَا الشَّرْطِ، فَوَجِبَ الْوَفَاءُ بِهِ.

(و) يُمْنَعُونَ: (مِنْ بِنَاءِ مَا اسْتُهِدِمَ) مِنْ نَحْوِ كَنِيسَةٍ وَبَيْعَةٍ، (أَوْ
هُدِمَ ظُلْمًا مِنْهَا، وَلَوْ) كَانَ مَا اسْتُهِدِمَ، أَوْ هُدِمَ ظُلْمًا (كُلَّهَا)؛ لِأَنَّهُ بَعْدَ
الْهَدْمِ كَأَنَّهُ لَمْ يَكُنْ.

(١) (قَلَايَةٌ) بِنَاءٌ مُثَنَّى بَعْدَ اللَّامِ، بَيْتٌ مِنْ بُيُوتِ عِبَادَتِهِمْ.

[١] أَخْرَجَهُ الْخَلَالُ فِي «أَحْكَامِ أَهْلِ الْمِلَلِ وَالرَّدَةِ» لِمَسَائِلِ الْإِمَامِ أَحْمَدَ (٩٦٧) عَنْ ابْنِ
عَبَّاسٍ مَوْقُوفًا. وَضَعْفُهُ الْأَبْلَانِي فِي «الْإِرْوَاءِ» (١٢٦٦).

(ك) مَا يُمْنَعُونَ: مِنْ (زِيَادَتِهَا) أَي: الكَنَائِسِ وَنَحْوِهَا؛ لِأَنَّهُ إِحْدَاثٌ فِيهَا لَمَّا لَمْ يَكُنْ، فَيَدْخُلُ فِي حَدِيثِ عُمَرَ مَرْفُوعًا: «لَا تُبْنَى الْكَنِيسَةُ فِي الْإِسْلَامِ، وَلَا يُجَدِّدُ مَا خَرِبَ مِنْهَا»^[١]. و(لا) يُمْنَعُونَ (رَمَّ شَعَثِهَا) أَي: الْكَنَائِسِ وَنَحْوِهَا؛ لِأَنَّهُمْ مَلَكُوا اسْتِدَامَتَهَا، فَمَلَكُوا رَمَّ شَعَثِهَا.

(و) يُمْنَعُونَ: (مِنْ إِظْهَارِ مُنْكَرٍ)، كَنِكَاحِ مَحَارِمٍ، (و) إِظْهَارِ (عِيْدٍ، و) إِظْهَارِ (صَلِيْبٍ، و) إِظْهَارِ (أَكْلِ وَشُرْبِ ب-) نَهَارِ (رَمَضَانَ، و) إِظْهَارِ (خَمْرِ، وَخَنْزِيرٍ)؛ لِأَنَّهُ يُؤْذِنَا (فَإِنْ فَعَلُوا) أَي: أَظْهَرُوا خَمْرًا وَخَنْزِيرًا: (أَتْلَفْنَاهُمَا)؛ إِزَالَةُ لِلْمُنْكَرِ.

(و) يُمْنَعُونَ: (مِنْ رَفَعِ صَوْتٍ عَلَى مَيِّتٍ، و) مِنْ (قِرَاءَةِ قُرْآنٍ، و) مِنْ (ضَرْبِ نَاقُوسٍ، وَجَهْرِ بَكْتَابِهِمْ)؛ لِأَنَّ فِي شُرُوطِهِمْ لَا بِنِ عَنَمٍ: وَأَنْ لَا نَضْرِبَ نَاقُوسًا إِلَّا ضَرْبًا خَفِيًّا فِي جَوْفِ كَنَائِسِنَا، وَلَا نُظْهِرَ عَلَيْهَا، وَلَا نَرْفَعَ أَصْوَاتَنَا فِي الصَّلَاةِ وَلَا الْقِرَاءَةِ فِي كَنَائِسِنَا فِيمَا يَحْضُرُهُ الْمُسْلِمُونَ، وَأَنْ لَا نُخْرِجَ صَلِيْبًا وَلَا كِتَابًا فِي سُوقِ الْمُسْلِمِينَ، وَأَنْ لَا نُخْرِجَ بَاعُوثًا^(١)،

(١) قوله: (بَاعُوثًا) الْبَاعُوثُ لِلنَّصَارَى كَالِاسْتِسْقَاءِ لِلْمُسْلِمِينَ، وَهُوَ اسْمُ سِرْيَانِيٍّ، وَقِيلَ: بِالْعَيْنِ الْمَعْجَمَةِ وَالتَّاءِ فَوْقَهَا نُقْطَتَانِ. (نَهَايَةُ)^[٢].

[١] أخرجه ابن عدي في «الكامل» (٣/٣٦١). وانظر: «ميزان الاعتدال» (٢/١٤٥)، و«الإرواء» (١٢٦٥).

[٢] «النهاية في غريب الحديث» (١/١٣٩).

وَلَا شَعَانِينَ^(١)، وَلَا نَرْفَعُ أَصْوَاتَنَا مَعَ مَوْتَانَا، وَأَنْ لَا نُجَاوِرَهُمْ بِالْجَنَائِزِ، وَلَا نُظْهِرَ شِرْكًَا. وَقِيَيسٌ عَلَى ذَلِكَ: إِظْهَارُ الْأَكْلِ وَالشُّرْبِ بِرَمَضَانَ؛ لِمَا فِيهِ مِنَ الْمَفَاسِدِ.

(وَأِنْ ضُولُخُوا) أَي: الْكُفَّارُ (فِي بِلَادِهِمْ) أَي: مَا فُتِحَ صُلْحًا، عَلَى أَنَّ الْأَرْضَ لَهُمْ (عَلَى جِزْيَةٍ، أَوْ خَرَجٍ: لَمْ يُمْنَعُوا شَيْئًا مِنْ ذَلِكَ) الْمَذْكُورِ فِيمَا سَبَقَ؛ لِأَنَّهُمْ فِي بِلَادِهِمْ أَشْبَهُوا أَهْلَ الْحَرْبِ زَمَنَ الْهُدْنَةِ.

(وَيُْمْنَعُونَ) أَي: الْكُفَّارُ، ذِمِّيِّنَ أَوْ مُسْتَأْمِنِينَ: (دُخُولَ حَرَمِ مَكَّةَ)؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿إِنَّمَا الْمُشْرِكُونَ نَجَسٌ فَلَا يَقْرَبُوا الْمَسْجِدَ الْحَرَامَ بَعْدَ عَامِهِمْ هَذَا﴾ [التوبة: ٢٨]، وَالْمُرَادُ بِهِ: الْحَرَمُ. وَإِنَّمَا مُنِعُوا مِنَ الْحَرَمِ دُونَ الْحِجَازِ؛ لِأَنَّهُ أَفْضَلُ أَمَاكِنِ الْعِبَادَاتِ وَأَعْظَمُهَا. وَهَذِهِ الْآيَةُ نَزَلَتْ وَالْيَهُودُ بِالْمَدِينَةِ وَخَيْبَرَ وَنَحْوَهُمَا مِنْ أَرْضِ الْحِجَازِ، وَلَمْ يُمْنَعُوا الْإِقَامَةَ بِهِ. وَأَوَّلُ مَنْ أَجْلَاهُمْ مِنَ الْحِجَازِ عُمرُ^(٢).

(١) الشَّعَانِينُ^[١]، بِالشَّيْنِ الْمَهْمَلَةِ: عِيدٌ لِلنَّصَارَى. (خطه)^[٢].

(٢) قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»^[٣]: وَيُْمْنَعُونَ مَقَامَ الْحِجَازِ، وَهُوَ: مَكَّةُ، وَالْمَدِينَةُ، وَالْيَمَامَةُ، وَخَيْبَرُ، وَالْيَنْبُعُ، وَفَدَّكُ، وَمَخَالِفُهَا. وَقَالَ شَيْخُنَا: مِنْهُ تَبَوُّكُ

[١] كَذَا فِي الْحَاشِيَةِ أَخَذًا مِنْ بَعْضِ النُّسخِ.

[٢] التَّعْلِيقُ مِنْ زِيَادَاتِ (ب).

[٣] «الْفُرُوعِ» (١٠/٣٤٢).

(ولو بدّلوا مالاً) ضَلَحًا لدُخُولِ الحَرَمِ: لم يَصِحَّ الصُّلْحُ، ولم يُمَكِّنُوا. (وما اسْتَوْفِيَ مِنَ الدُّخُولِ: مُلِكَ ما يُقَابَلُهُ مِنَ المَالِ) المصَالِحِ عَلَيْهِ. فَإِنْ دَخَلُوا إِلَى انْتِهَاءِ ما صُولِحُوا عَلَيْهِ: مُلِكَ عَلَيْهِم جَمِيعُ الْعَوَضِ؛ لَأَنَّهُمْ اسْتَوْفَوْا ما صُولِحُوا عَلَيْهِ.

و(لا) يُمْنَعُونَ دُخُولَ (المَدِينَةِ)؛ لَأَنَّ الْآيَةَ نَزَلَتْ وَالْيَهُودَ بِالْمَدِينَةِ، وَلَمْ يَمْنَعُهُمْ عَلَيْهِ السَّلَامُ، وَلَمْ يَأْمُرْهُمْ بِالْخُرُوجِ.

(حَتَّى غَيْرُ مُكَلَّفٍ) كَصَغِيرٍ، وَمَجْنُونٍ، (و) حَتَّى (رَسُولُهُمْ) أَيِ: الْكُفَّارِ، فَيَمْنَعُونَ دُخُولَ حَرَمِ مَكَّةَ؛ لِعُمُومِ الْآيَةِ. (وَيُخْرِجُ) إِمَامٌ (إِلَيْهِ) أَيِ: الرَّسُولِ، إِنْ أَبَى أَداءَ الرِّسَالَةِ إِلَّا لَهُ.

(وَيُعَزَّرُ مَنْ دَخَلَ) مِنْهُمْ حَرَمَ مَكَّةَ مَعَ عِلْمِهِ بِالْمَنْعِ، وَ(لا) يُعَزَّرُ إِنْ دَخَلَ (جَهْلًا)؛ لِعُذْرِهِ بِالْجَهْلِ. (وَيُخْرِجُ) وَيُهَدَّدُ، (ولو) مَرِيضًا، أَوْ (مَيِّتًا، وَيُبَشِّشُ إِنْ دُفِنَ بِهِ) أَيِ: بِالْحَرَمِ، وَيُخْرِجُ مِنْهُ (ما لم يَيْلَ)؛ لَأَنَّهُ

وَنَحْوُهَا، وَمَا دُونَ الْمُنْحَنِ، وَهُوَ عُقْبَةُ الصَّوْأَنِ مِنَ الشَّامِ، كَمَعَانٍ. انتهى. (م خ).

وقال في «الإنصاف»^[١]: اعْلَمْ أَنَّ الْحِجَازَ هُوَ: الْحَاجِزُ بَيْنَ تِهَامَةَ وَنَجْدٍ، كَمَكَّةَ، وَالْمَدِينَةِ، وَالْإِمَامَةِ، وَخَيْبَرَ، وَالْيَنْبُعِ، وَفَدَكٍ، وَمَا وَالَاهَا مِنْ قَرَاهَا. (خطه)^[٢].

[١] «الإنصاف» (١٠/٤٦٨).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

إِذَا وَجِبَ إِخْرَاجُهُ حَيًّا، فَجِيفَتُهُ أَوْلَى، وَإِخْرَاجُهُ إِلَى الْحِلِّ سَهْلٌ مُمَكِّنٌ؛ لِقُرْبِهِ مِنَ الْحَرَمِ، بِخِلَافِ إِخْرَاجِهِ مِنْ أَرْضِ الْحِجَازِ إِلَى غَيْرِهَا وَهُوَ مَرِيضٌ أَوْ مَيِّتٌ؛ لَصُعُوبَتِهِ، لِبَعْدِ الْمَسَافَةِ.

(و) يُمْنَعُونَ (مِنْ) إِقَامَةٍ بِالْحِجَازِ، كَالْمَدِينَةِ، وَالْيَمَامَةِ، وَخَيْرِ، وَالْيَنْبَعِ، وَفَدَكٍ) بَفَتْحِ الْفَاءِ وَالذَّالِ الْمَهْمَلَةِ: قَرْيَةٌ بَيْنَهَا وَبَيْنَ الْمَدِينَةِ يَوْمَانِ. (وَمَخَالِفُهَا) أَي: قَرَأَهَا الْمَجْتَمَعَةُ، كَالرُّسْتَقِ. وَاحِدُهَا: مَخْلَافٌ. وَسُمِّيَ حِجَازًا؛ لِأَنَّهُ حَجَزَ بَيْنَ تِهَامَةٍ^(١) وَنَجْدٍ. لِحَدِيثِ عُمَرَ: أَنَّهُ سَمِعَ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ يَقُولُ: «لَأُخْرِجَنَّ الْيَهُودَ وَالنَّصَارَى مِنْ جَزِيرَةِ الْعَرَبِ، فَلَا أَتْرُكُ فِيهَا إِلَّا مُسْلِمًا». قَالَ التِّرْمِذِيُّ^[١]: حَسَنٌ صَحِيحٌ. وَعَنْ ابْنِ عَبَّاسٍ قَالَ: أَوْصَى رَسُولُ اللَّهِ ﷺ بِثَلَاثَةِ أَشْيَاءَ، قَالَ: «أَخْرِجُوا الْمَشْرِكِينَ مِنْ جَزِيرَةِ الْعَرَبِ، وَأَجِيزُوا الْوَفْدَ بَنَحْوِ مَا كُنْتُ أُجِيزُهُ»، وَسَكَتَ عَنِ الثَّالِثَةِ. رَوَاهُ أَبُو دَاوُدَ^[٢].

وَالْمَرَادُ بِجَزِيرَةِ الْعَرَبِ: الْحِجَازُ؛ لِأَنَّهُمْ لَمْ يُجْلَوْا مِنْ تِيَمَاءَ، وَلَا مِنَ الْيَمَنِ، وَلَا مِنْ فَيْدٍ، بَفَتْحِ الْفَاءِ، وَهِيَ قَرْيَةٌ بَشَرْقِيٍّ سَلَمَى، أَحَدِ

(١) قوله: (تِهَامَةٌ) بِكَسْرِ التَّاءِ: لِكُلِّ مَا نَزَلَ عَنْ نَجْدٍ مِنْ بِلَادِ الْحِجَازِ، وَمَكَّةَ مِنْ تِهَامَةٍ، مِنَ التَّهَمِ، بَفَتْحِ التَّاءِ وَالْهَاءِ، وَهُوَ شَدَّةُ الْحَرِّ.

[١] أَخْرَجَهُ التِّرْمِذِيُّ (١٦٠٧). وَهُوَ عِنْدَ مُسْلِمٍ (١٧٦٧).

[٢] أَخْرَجَهُ أَبُو دَاوُدَ (٣٠٢٩). وَهُوَ عِنْدَ الْبُخَارِيِّ (٣٠٥٣)، وَمُسْلِمٍ (٢٠/١٦٣٧).

جَبَلِي طَيِّئٌ^(١).

(وَلَا يَدْخُلُونَهَا) أَي: بِلَادِ الْحِجَازِ (إِلَّا بِإِذْنِ الْإِمَامِ)، كَمَا لَا يَدْخُلُ أَهْلُ حَرْبٍ دَارَ الْإِسْلَامِ إِلَّا بِإِذْنِهِ، فَيَأْذُنُ لَهُمْ إِنْ رَأَى الْمَصْلَحَةَ. وَقَدْ كَانَ الْكُفَّارُ يَتَجَرَّوْنَ إِلَى الْمَدِينَةِ زَمَنَ عُمَرَ.

(وَلَا يُقِيمُونَ لِتِجَارَةٍ بِمَوْضِعٍ وَاحِدٍ أَكْثَرَ مِنْ ثَلَاثَةِ أَيَّامٍ)؛ لِأَنَّهُ الْمَرْوِيُّ عَنْ عُمَرَ. (وَيُؤْكَلُونَ فِي) ذَيْنِ (مُؤَجَّلٍ) مَنْ يَقْبِضُهُ لَهُمْ. (وَيُجْبَرُ مَنْ لَهُمْ عَلَيْهِ) ذَيْنِ (حَالٍّ عَلَى وَفَائِهِ) لَهُمْ؛ لَوْجُوبِهِ عَلَى

(١) وفي «اقتضاء الصراط المستقيم»^[١] في تحديد جزيرة العرب: أنها من بحر القلزم، إلى بحر البصرة، ومن أقصى حَجَرٍ بِالْيَمَنِ بمبهرة، إلى أوائل الشَّام، بحيثُ تدخلُ اليمنُ في دارِهِمْ، ولا تدخلُ فيها الشَّامُ. وفي «المستوعب»^[٢]: وقد وردت الشُّنَّةُ بِمَنْعِهِمْ مِنْ جَزِيرَةِ الْعَرَبِ. وحدُّ الجزيرة على ما ذكره أبو عبيد الأصمعيُّ: من عدن إلى ريفِ العراقِ طُولاً، ومن تِهَامَةٍ إِلَى مَا وَرَاءَهَا إِلَى أَطْرَافِ الشَّامِ عَرْضًا. قال الخليلُ: إِنَّمَا قِيلَ لَهَا جَزِيرَةٌ؛ لِأَنَّ بَحْرَ الْحَبْشَةِ وَبَحْرَ فَارِسٍ وَالْفُرَاتِ أَحَاطَتْ بِهَا، وَنُسِبَتْ إِلَى الْعَرَبِ لِأَنَّهَا أَرْضُهَا وَمَسْكُنُهَا وَمَعْدِنُهَا.

قال بعضهم: جزيرةُ العربِ أَلْفُ فَرَسَخٍ. (خطه)^[٣].

[١] «اقتضاء الصراط المستقيم» (٤٥٤/١).

[٢] «المستوعب» (٤٧٥/٢).

[٣] انظر: «كشف القناع» (٧٢٧١)، والتعليق من زيادات (ب).

الْفَوْرِ، (فَإِنْ تَعَذَّرَ) وَفَاؤُهُ؛ لِنَحْوِ مَطْلٍ أَوْ تَغَيُّبٍ: (جَازَتْ إِقَامَتُهُمْ لَهُ) إِلَى اسْتِيفَائِهِ؛ لِأَنَّ التَّعَدِّيَّ مِنْ غَيْرِهِمْ، وَفِي إِخْرَاجِهِمْ قَبْلَهُ ذَهَابٌ لِمَا لَهُمْ، إِنْ لَمْ يُمَكِّنْ تَوْكِيلٌ.

(وَمَنْ مَرَضَ) مِنْ كُفَّارٍ بِالْحِجَازِ: (لَمْ يُخْرَجْ) مِنْهُ (حَتَّى يَبْرَأَ)؛ لِمَشَقَّةِ الْإِنْتِقَالِ عَلَى الْمَرِيضِ، فَتَجُوزُ إِقَامَتُهُ، وَمَنْ يُمَرِّضُهُ. (وَإِنْ مَاتَ) كَافِرٌ بِالْحِجَازِ: (دُفِنَ فِيهِ)؛ لِأَنَّهُ أَوْلَى بِالْجَوَازِ مِنْ إِقَامَتِهِ لِلْمَرَضِ.

(وَلَيْسَ لَكَافِرٍ دُخُولُ مَسْجِدٍ، وَلَوْ أَذِنَ) لَهُ فِيهِ (مُسْلِمٌ)؛ لِأَنَّ أَبَا مُوسَى دَخَلَ عَلَى عُمَرَ وَمَعَهُ كِتَابٌ فِيهِ حِسَابُ عَمَلِهِ، فَقَالَ لَهُ عُمَرُ: أَذْعُ الَّذِي كَتَبَهُ لِيَتَقَرَّأَهُ، قَالَ: إِنَّهُ لَا يَدْخُلُ الْمَسْجِدَ. قَالَ: وَلِمَ لَا يَدْخُلُ؟ قَالَ: إِنَّهُ نَصْرَانِيٌّ، فَانْتَهَرَهُ عُمَرُ. وَهَذَا يَدُلُّ عَلَى اتِّفَاقِهِمْ عَلَى أَنَّ الْكَافِرَ لَا يَدْخُلُ الْمَسْجِدَ. وَلِأَنَّ حَدَثَ الْحَيْضِ وَالْجَنَابَةِ يَمْنَعُ اللَّبْثَ بِالْمَسْجِدِ، فَحَدَّثَ الْكُفْرَ أَوْلَى.

وَأَمَّا إِنْزَالُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ لَوْفِدٍ ثَقِيفٍ بِالْمَسْجِدِ^[١]: فَيَحْتَمِلُ أَنَّهُ لِلْحَاجَةِ.

[١] أَخْرَجَهُ أَبُو دَاوُدَ (٣٠٢٦)، وَهُوَ عِنْدَ أَحْمَدَ (٤٣٨/٢٩) (١٧٩١٣) مِنْ حَدِيثِ عَثْمَانَ بْنِ أَبِي الْعَاصِ، وَضَعْفَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الضَّعِيفَةِ» (٤٣١٩)، وَ«ضَعِيفُ أَبِي دَاوُدَ» (٥٢٩).

(وَيَجُوزُ اسْتِجَارُهُ) أي: الكافر (لِبَنَائِهِ) أي: المسجد؛ لأنه لمصلحة.

(والذمي) التاجر (ولو أنشئ صغيرة) أو زمناً، أو أعمى ونحوه، (أو) كان (تغليياً: إن اتجر إلى غير بلده) ولو إلى غير الحجاز، (ثم عاد ولم يؤخذ منه الواجب فيما سافر إليه من بلادنا، فعليه نصف العشر مما معه)؛ لما روى أبو عبيد في كتاب «الأموال» بإسناده عن لاجق بن حميد: أن عُمَرَ بَعَثَ عُثْمَانَ بْنَ حُنَيْفٍ إِلَى الْكُوفَةِ، فَجَعَلَ عَلَى أَهْلِ الذِّمَّةِ فِي أَمْوَالِهِمُ الَّتِي يَخْتَلِفُونَ فِيهَا، فِي كُلِّ عَشْرِينَ دِرْهَمًا: دِرْهَمًا. وَكَانَ ذَلِكَ بِالْعِرَاقِ، وَاشْتَهَرَ، وَعَمِلَ بِهِ الْخُلَفَاءُ بَعْدَهُ، وَلَمْ يُنْكَرْ، فَكَانَ إِجْمَاعًا.

وعلم منه: أنه لا يؤخذ منهم شيء مما معهم لغير تجارة. نصًا. ولا فيما اتجروا فيه من غير سفر.

(ويمنعهُ) أي: وجوب نصف العشر: (دين، كزكاة)، فلا يؤخذ شيء مما يقابلهُ (إن ثبت) الدين (ببينة)، فلا يقبل قوله فيه؛ إذ الأصل عدمه.

(ويصدق) كافر تاجر (أن جارية معه أهله) أي: زوجته، (أو) أنها (بنته، ونحوهما) كأختيه؛ لتعذر إقامة البينة على ذلك، والأصل عدم ملكه لها، فلا تُعشّر.

(وَيُؤْخَذُ مِمَّا مَعَ حَرْبِيٍّ اتَّجَرَ إِلَيْنَا: الْعَشْرُ) سَوَاءٌ عَشَّرُوا أَمْوَالَنَا أَوْ لَا؛ لِأَخْذِ عُمَرَ لَهُ مِنْهُمْ، وَاشْتِهَرِ، وَلَمْ يُنْكَرْ، فَكَانَ كَالِإِجْمَاعِ.
(وَلَا) يُؤْخَذُ عَشْرٌ، وَلَا نِصْفُهُ (مِنْ أَقَلِّ مِنْ عَشْرَةِ دَنَائِيرَ مَعَهُمَا)
أَي: الذَّمِّيِّ وَالْحَرْبِيِّ؛ لِأَنَّ الْعَشْرَةَ مَالٌ يَبْلُغُ وَاجِبُهُ نِصْفَ دِينَارٍ، فَوَجِبَ فِيهِ، كَالْعَشْرِينَ فِي زَكَاةِ الْمُسْلِمِ.

(و) لَا يُؤْخَذُ الْعَشْرُ، أَوْ نِصْفُهُ (أَكْثَرُ مِنْ مَرَّةٍ كُلِّ عَامٍ) نَصًّا؛ لِمَا رَوَى أَحْمَدُ بِإِسْنَادِهِ: أَنَّ شَيْخًا نَصْرَانِيًّا جَاءَ إِلَى عُمَرَ، فَقَالَ: إِنَّ عَامِلَكَ عَشَّرَنِي فِي السَّنَةِ مَرَّتَيْنِ! قَالَ: وَمَنْ أَنْتَ؟ قَالَ: أَنَا الشَّيْخُ النَّصْرَانِيُّ.
قَالَ: وَأَنَا الشَّيْخُ الْحَنِيفُ. ثُمَّ كَتَبَ إِلَى عَامِلِهِ: أَنْ لَا يُعَشِّرُوا فِي السَّنَةِ إِلَّا مَرَّةً. وَكَالْجِزْيَةِ، وَالزَّكَاةِ.

وَمَتَى أُخِذَ مِنْهُمْ: كُتِبَ لَهُمْ بَرَاءَةٌ؛ لِتَكُونَ حُجَّةً مَعَهُمْ فَلَا يُعَشَّرُونَ ثَانِيًا. لَكِنْ إِنْ كَانَ مَعَهُمْ أَكْثَرُ مِنَ الْمَالِ الْأَوَّلِ: أُخِذَ مِنَ الزَّائِدِ؛ لِأَنَّهُ لَمْ يُعَشَّرْ.

(وَلَا يُعَشَّرُ ثَمَنُ خَمْرٍ^(١))، (و) لَا ثَمَنُ (خِنْزِيرٍ) نَصًّا، لِأَنَّهُمَا لَيْسَا بِمَالٍ.

وَمَا رَوَى عَنْ عُمَرَ: وَلَوْ هُمْ يَبِيعُهَا، وَخُذُوا أَنْتُمْ مِنَ الثَّمَنِ: حَمَلَهُ أَبُو

(١) قوله: (وَلَا يُعَشَّرُ ثَمَنُ خَمْرٍ... إلخ) والمراد: مَا لَمْ يَقْبِضُوا ثَمَنَهَا.
(خطه)^[١].

غبيدٍ على ما كانَ يُؤخذُ مِنْهُمْ جِزْيَةً وَخَرَجًا، وَاسْتَدَلَّ لَهُ.

(و) يَجِبُ (على الإمام: حِفْظُهُمْ) أي: أَهْلُ الذِّمَّةِ (وَمَنْعُ مَنْ يُؤْذِيهِمْ) مِنْ مُسْلِمٍ وَذِمِّيٍّ وَحَرْبِيٍّ؛ لِأَنَّهُ التَّزَمَ بِالْعَهْدِ حِفْظَهُمْ. وَلِهَذَا قَالَ عَلِيٌّ: إِنَّمَا بَدَلُوا الْجِزْيَةَ لِتَكُونَ دِمَاؤُهُمْ كِدِمَائِنَا، وَأَمْوَالُهُمْ كَأَمْوَالِنَا.

(و) على الإمام: (فَكَ أَسْرَاهُمْ) سَوَاءً كَانُوا فِي مَعُونَتِنَا، أَوْ لَمْ يَكُونُوا، كَالدَّفْعِ عَنْهُمْ. (بَعْدَ فَكَ أَسْرَانَا)؛ لِأَنَّ حُرْمَةَ الْمُسْلِمِ آكَدُ، وَالْخَوْفَ عَلَيْهِ أَشَدُّ؛ لِأَنَّهُ مُعَرَّضٌ لِلْفِتْنَةِ عَنْ دِينِهِ.

(وإن تحاكموا) أي: أَهْلُ الذِّمَّةِ (إِلَيْنَا) بَعْضُهُمْ مَعَ بَعْضٍ (أَوْ) تَحَاكَمَ إِلَيْنَا (مُسْتَأْمَنَانِ^(١)) بِاتِّفَاقِهِمَا، أَوْ اسْتَعْدَى ذِمِّيٌّ عَلَى (ذِمِّيٍّ (آخَرَ)؛ بَأَن طَلَبَ مِنَ الْقَاضِي أَنْ يُحْضِرَهُ لَهُ: (فَلَنَا الْحُكْمُ وَالتَّرْكُ^(٢))؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَإِنْ جَاءُوكَ فَأَحْكُمْ بَيْنَهُمْ أَوْ أَعْرِضْ

(١) قوله: (أو مُسْتَأْمَنَانِ .. فَلَنَا الْحُكْمُ وَلَنَا التَّرْكُ) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»: بَلَا خِلَافٍ أَعْلَمُهُ.

وَأَمَّا الذِّمِّيَّانِ إِذَا تَحَاكَمَا إِلَيْنَا فَكَذَلِكَ، عَلَى الصَّحِيحِ مِنَ الْمَذْهَبِ. وَعَنْهُ: يَلْزَمُهُ الْإِعْدَاءُ وَالْحُكْمُ بَيْنَهُمْ، قَدَّمَهُ فِي «الْمُحَرَّرِ». وَعَنْهُ: إِنْ تَطَالَمُوا فِي حَقِّ آدَمِيٍّ، لَزِمَهُ الْحُكْمُ، وَإِلَّا فَهُوَ مُخَيَّرٌ. قَالَ فِي «الْمُحَرَّرِ»: وَهُوَ أَصَحُّ عِنْدِي. (خطه)^[١].

(٢) قوله: (فَلَنَا الْحُكْمُ وَلَنَا التَّرْكُ) وَمَذْهَبُ الشَّافِعِيِّ: يَجِبُ الْحُكْمُ

عَنْهُمْ ﴿[المائدة: ٤٢] . وَلَا يُحْكَمُ إِلَّا بِحُكْمِ الْإِسْلَامِ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَأِنْ حَكَمْتَ فَاحْكُم بَيْنَهُم بِالْقِسْطِ﴾ [المائدة: ٤٢] .

(وَيَحْرُمُ إِحْضَارُ يَهُودِيٍّ فِي سَبْتِهِ . وَتَحْرِيمُهُ) أَي: السَّبْتُ عَلَى الْيَهُودِ: (بَاقٍ، فَيُسْتَنَى) شَرْعًا (مَنْ عَمَلَ فِي إِجَارَةٍ)؛ لِحَدِيثِ النَّسَائِيِّ، وَالتِّرْمِذِيِّ وَصَحَّحَهُ: «وَأَنْتُمْ يَهُودٌ، عَلَيْكُمْ خَاصَّةٌ أَنْ لَا تَعْدُوا فِي السَّبْتِ» [١] .

(وَيَجِبُ) الْحُكْمُ (بَيْنَ مُسْلِمٍ وَذِمِّيٍّ)؛ لِإِنْصَافِ الْمُسْلِمِ مِنْ غَيْرِهِ، أَوْ رَدِّهِ عَنْ ظُلْمِهِ . وَلَآنَ فِي تَرْكِهِ تَضْيِيعًا لِلْحَقِّ، فَتَعَيَّنَ فِعْلُهُ . (وَيَلْزُمُهُمْ) أَي: أَهْلُ الذِّمَّةِ: (حُكْمُنَا)، فَلَا يَمْلِكُونَ رَدَّهُ، وَلَا نَقْضَهُ . فَيَلْزُمُهُمْ قَبُولُ مَا يُحْكَمُ بِهِ عَلَيْهِمْ مِنْ أَدَاءِ حَقٍّ، أَوْ تَرْكِ مُحَرَّمٍ . (وَلَا يُفْسَخُ بَيْعٌ فَاسِدٌ تَقَابُضًا، وَلَوْ أَسْلَمُوا، أَوْ لَمْ يَحْكَمْ بِهِ حَاكِمُهُمْ)؛ لِتَمَامِهِ قَبْلَ التَّرَافُعِ إِلَيْنَا، أَوْ الْإِسْلَامِ، فَأُقِرُّوا عَلَيْهِ، كَأَنْكِحَتِهِمْ . فَإِنْ لَمْ يَتَقَابُضَا: فُسِّخَ، حُكْمٌ بِهِ حَاكِمُهُمْ أَوْ لَا؛ لِفَسَادِهِ وَعَدَمِ تَمَامِهِ . وَحُكْمُ حَاكِمِهِمْ بِهِ وَجُودُهُ كَعَدَمِهِ . وَكَذَا: سَائِرُ

بَيْنَهُمَا، وَاسْتَدْلُوا بِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَأَنْ أَحْكَمَ بَيْنَهُمْ يَمَا أَنْزَلَ اللَّهُ﴾ وَادَّعُوا أَنَّهَا نَاسِخَةٌ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿فَإِنْ جَاءُوكَ فَاحْكُم بَيْنَهُمْ أَوْ أَعْرِضْ عَنْهُمْ﴾ الآية .

[١] أَخْرَجَهُ التِّرْمِذِيُّ (٣١٤٤)، وَالنَّسَائِيُّ (٤٠٨٩) مِنْ حَدِيثِ صَفْوَانَ بْنِ عَسَالٍ . وَضَعَفَهُ الْأَلْبَانِيُّ .

عُقُودِهِمْ، وَمُقَاسَمَاتِهِمْ.

وَالذَّمِّيُّ إِنْ عَامَلَ بِالرِّبَا، وَبَاعَ الْخَمْرَ وَالْخِنْزِيرَ، ثُمَّ أَسْلَمَ وَالْمَالُ بِيَدِهِ: لَمْ يَلْزَمْهُ أَنْ يَخْرُجَ مِنْهُ. نَصًّا؛ لِأَنَّهُ مَضَى فِي حَالِ كُفْرِهِ، أَشْبَهَ نِكَاحَهُ فِي الْكُفْرِ إِذَا أَسْلَمَ.

(وَيُمنَعُونَ) أَي: أَهْلُ الذِّمَّةِ: (مِنْ شِرَاءِ مُصْحَفٍ، وَ) كُتُبٍ (حَدِيثٍ، وَفَقِهِ)؛ لِأَنَّهُ يَتَضَمَّنُ ابْتِدَالَ ذَلِكَ بِأَيْدِيهِمْ. فَإِنْ فَعَلُوا: لَمْ يَصِحَّ الشِّرَاءُ.

وَيُمنَعُونَ: مِنَ التَّبَايُعِ بِالرِّبَا فِي أَسْوَاقِنَا؛ لِأَنَّهُ عَائِدٌ بِفَسَادِ نَقْدِنَا. وَمِنْ إِظْهَارِ بَيْعِ مَأْكُولٍ فِي نَهَارِ رَمَضَانَ، كَشَوَاءٍ. ذَكَرَهُ الْقَاضِي.

(فَصْلٌ)

(وإن تهوّد نصرانيّ): لم يُقرّ، (أو تنصّر يهوديّ: لم يُقرّ^(١))؛ لأنّه انتقل إلى دين باطلٍ قد أقرّ يبطلانيه، فلم يُقرّ عليه، كالمرتدّ. ولا يُقبلُ منه إلا الإسلام، أو الدّين الذي كان عليه؛ لأنّه أقرّ عليه أوّلاً، فيقرّ عليه ثانيًا. (فإن أبى ما كان عليه) من الدّين، (و) أبى (الإسلام: هُدّد، وحُبِس، وضرب) حتّى يُسلم، أو يرجع إلى دينه الذي كان عليه. ولا يُقتل؛ لأنّه لم يخرج عن دين أهل الكتاب، ولأنّه مُختلف فيه، فلا يُقتل؛ للشبهة.

(وإن انتقل) أي: اليهوديّ والنّصرانيّ إلى غير دين أهل الكتاب: لم يُقرّا، (أو) انتقل (مَجُوسيّ إلى غير دين أهل الكتاب: لم) يُقرّ؛ لأنّه أدنى من دينه، أشبه المسلم إذا ارتدّ، ولم (يُقبل منه إلا الإسلام) نصًّا؛ لأنّ غير الإسلام أديان باطلة قد أقرّ يبطلانيها، فلم يُقرّ عليها، كالمرتدّ. (فإن أباه) أي: الإسلام: (قُتل بعد استتابته) ثلاثة أيّام، كالمرتدّ.

(١) قال الشيخُ تقي الدّين: اتّفقوا على التسوية بين اليهود والنّصارى؛ لتقائليهما، وتعاضّيهما.

وفي «تصحيح الفروع»: قلت: الصواب: أن دين النّصرانية أفضل من دين اليهوديّة الآن. (خطه)^[١].

(وإن انتقلَ غيرُ كتابي) ولو مجوسياً، (إلى دينِ أهلِ الكتابِ)؛
 بأن تهوّدَ، أو تنصّرَ: أُقِرَّ؛ لأنّه انتقلَ إلى دينٍ يُقرُّ عليه أهلُهُ، وأعلى من
 دينِهِ الذي كان عليه، فأقِرَّ، كما لو كان ذلك أصلَ دينه.
 (أو تمجّسَ وثنيّ) أي: أحدُ عبّادِ الأوثانِ: (أُقِرَّ) على المجوسيّةِ؛
 لما تقدّم.

(وإن تزندقَ دميّ^(١))؛ بأن لم يتّحلّ دينًا مُعيّنًا: (لم يُقتل)؛
 لأجلِ الجزيةِ. نصّا.

(وإن كذبَ نصرانيّ بموسى: خرج من دينهِ) أي: النَّصرانيّةِ؛
 لتكذيبِهِ لِنبيِّهِ عيسى في قولِهِ: ﴿وَمُصَدِّقًا لِّمَا بَيْنَ يَدَيِّ مِنَ
 التَّوْرَةِ﴾ [الصف: ٦]. (ولم يُقرَّ) على غيرِ الإسلامِ. فإنَّ أباهُ: قُتِلَ بعدَ
 أن يُستتابَ ثلاثًا.

و(لا) يخرجُ (يهوديّ) من دينِ اليهوديّةِ إن كذبَ (بعيسى)؛ لأنّه
 ليس فيه تكذيبٌ لنبيِّهِ موسى، عليهما السّلامُ.
 (ويَنقُصُ عهدُ من أبى) من أهلِ الذمّةِ (بذلَ جزيةً، أو) أبى

(١) قوله: (وإن تزندقَ دميّ... إلخ) قال منصورٌ: هو في غاية الإشكالِ.
 في «الإقناع»: والمشهورُ على ألسنةِ النَّاسِ أنَّ الزُّنْدِيقَ هو الذي لا
 يَتَمَسَّكُ بِشَرِيعَةٍ، ويقولُ بدوامِ الدَّهرِ. والعَرَبُ تُسمِّيهِ: «مُلْحِدٌ».
 (خطه)^[١].

[١] انظر: «كشاف القناع» (٢٥٢/١٤)، والتعليق من زيادات (ب).

(الصَّغَارُ، أَوْ) أَبَى (التِّزَامَ أَحْكَامِنَا) سَوَاءٌ شُرِطَ عَلَيْهِمْ ذَلِكَ أَوْ لَا، وَلَوْ لَمْ يَحْكَمْ عَلَيْهِ بِهَا حَاكِمُنَا^(١)؛ لَقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿حَتَّى يُعْطُوا الْجِزْيَةَ عَنْ يَدٍ وَهُمْ صَاغِرُونَ﴾ [التوبة: ٢٩]. قِيلَ: الصَّغَارُ: التِّزَامُ أَحْكَامِنَا.
(أَوْ قَاتَلْنَا) مُنْفَرِدًا أَوْ مَعَ أَهْلِ حَرْبٍ؛ لِأَنَّ إِطْلَاقَ الْأَمَانِ يَقْتَضِي عَدَمَ الْقِتَالِ.

(أَوْ لِحَقِّ بَدَارِ حَرْبٍ مُقِيمًا)؛ لَصَيُورَتِهِ مِنْ جُمْلَةِ أَهْلِ الْحَرْبِ، لَا لِتِجَارَةِ وَنَحْوِهَا.

(أَوْ زَنَى بِمُسْلِمَةٍ^(٢))، أَوْ أَصَابَهَا بِاسْمِ نِكَاحٍ نَصًّا؛ لَمَا رُويَ عَنْ عُمَرَ: أَنَّهُ رُفِعَ إِلَيْهِ رَجُلٌ أَرَادَ اسْتِكْرَاهَ امْرَأَةً مُسْلِمَةً عَلَى الزَّنى، فَقَالَ: مَا عَلَى هَذَا صَالِحَنَاكُمْ؟ فَأَمَرَ بِهِ، فَضْلِبَ فِي بَيْتِ الْمَقْدِسِ.
(أَوْ قَطَعَ طَرِيقًا)؛ لِعَدَمِ وَفَائِهِ بِمُقْتَضَى الذِّمَّةِ مِنْ أَمْنِ جَانِبِهِ.

(١) قوله: (ولو لم يحكم به حاكمنا) خلافًا للموفق والشارح. قال الزَّركَشِيُّ: ولم أرَ هذا الشَّرْطَ لغيره. (خطه)^[١].

(٢) قوله: (أو زنى بمسلمة) قال في «الغاية»^[٢]: ولا يُعتبرُ في زناه أداءُ الشهادةِ على الوجهِ المعْتَبَرِ في المسلمِ، بل يكفي الاستفاضةُ، قاله الشيخُ.

قوله: بل يكفي الاستفاضةُ. قال في «المبدع»^[٣]: وفيه شيءٌ.

[١] التعليق من زيادات (ب).

[٢] «غاية المنتهى» (١/٤٩٣).

[٣] «المبدع» (٢/٦٢٢).

(أَوْ تَجَسَّسَ، أَوْ آوَى جاسوسًا)؛ لما فيه من الضرر على المسلمين، أشبه الامتناع من بذل الجزية.

(أَوْ ذَكَرَ اللَّهَ تَعَالَى، أَوْ ذَكَرَ كِتَابَهُ، أَوْ دِينَهُ) أي: الإسلام، (أَوْ رَسُولَهُ) عليه الصلاة والسلام (بِسُوءٍ، وَنَحْوِهِ) كَقَوْلِهِ لِمَنْ سَمِعَهُ يُؤْذَنُ: كَذَبَ، فَيَقْتُلُ. نَصًّا؛ لما رُوِيَ: أَنَّهُ قِيلَ لَابْنِ عُمَرَ: إِنَّ رَاهِبًا يَشْتِمُ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ؟ فَقَالَ: لَوْ سَمِعْتُهُ لَقَتَلْتُهُ، إِنَّا لَمْ نُعْطِ الْأَمَانَ عَلَى هَذَا.

(أَوْ تَعَدَّى عَلَى مُسْلِمٍ بِقَتْلٍ، أَوْ فِتْنَةٍ عَنْ دِينِهِ)؛ لَأَنَّهُ ضَرَرٌ يَعْصُرُ المسلمين، أشبه ما لو قَاتَلَهُمْ.

و(لَا) يَنْتَقِضُ عَهْدُهُ (بِقَذْفِهِ) أي: الذمِّي مُسْلِمًا.

و(وَلَا) ب(إِيذَائِهِ بِسِحْرِ فِي تَصْرِفِهِ) نَصًّا؛ لَأَنَّ ضَرَرَهُ لَا يَعْصُرُ.

و(لَا إِنْ أَظْهَرَ) الذمِّي (مُنْكَرًا، أَوْ رَفَعَ صَوْتَهُ بِكِتَابِهِ) فَلَا يَنْتَقِضُ

عَهْدُهُ بِذَلِكَ؛ لَأَنَّ الْعَقْدَ لَا يَقْتَضِيهِ، وَلَا ضَرَرٌ فِيهِ عَلَى الْمُسْلِمِينَ.

و(لَا) يَنْتَقِضُ (عَهْدُ نِسَائِهِ وَأَوْلَادِهِ) حَيْثُ انْتَقَضَ عَهْدُهُ. نَصًّا؛

لَوْجُودِ النَّقْضِ مِنْهُ دُونَهُمْ، فَاحْتُصَّ حُكْمُهُ بِهِ. وَكَذَا: لَا يَنْتَقِضُ عَهْدُ غَيْرِ النَّاقِضِ وَلَوْ سَكَتَ.

(وَيُخَيَّرُ الْإِمَامُ فِيهِ) أي: الْمُنْتَقِضِ عَهْدُهُ - (وَلَوْ قَالَ: تُبْتُ،

كَأَسِيرٍ) حَرْبِيٍّ - بَيْنَ: قَتْلٍ، وَرِقٍّ، وَمَنٍّْ، وَفِدَائٍ؛ لِأَنَّهُ كَافِرٌ لَا أَمَانَ لَهُ، قَدَرْنَا عَلَيْهِ فِي دَارِنَا بَغَيْرِ عَقْدٍ، وَلَا عَهْدٍ، وَلَا شُبْهَةِ ذَلِكَ، أَشْبَهَ اللَّصَّ الْحَرْبِيَّ.

(وَمَالُهُ: فَيءٌ^(١)) فِي الْأَصَحِّ. قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»، وَ«شَرْحِهِ»؛ لِأَنَّ الْمَالَ لَا حُرْمَةَ لَهُ فِي نَفْسِهِ، بَلْ هُوَ تَابِعٌ لِمَالِكِهِ حَقِيقَةً، وَقَدْ انْتَقَضَ عَهْدُ الْمَالِكِ فِي نَفْسِهِ، فَكَذَا فِي مَالِهِ. وَقَالَ أَبُو بَكْرٍ: مَالُهُ لَوَرَّثْتَهُ، وَمَشَى عَلَيْهِ الْمَصْنُفُ فِي «الْأَمَانِ». (وَيَحْرُمُ قَتْلُهُ) لِنَقْضِهِ الْعَهْدَ (إِنْ أَسْلَمَ، وَلَوْ كَانَ سَبًّا^(٢)) النَّبِيِّ ﷺ^(٣)؛ لِعُمُومِ حَدِيثٍ: «الْإِسْلَامُ يَجُبُّ مَا قَبْلَهُ»^[١]. وَأَمَّا قَاذِفُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ: فَيُقْتَلُ بِكُلِّ حَالٍ، وَيَأْتِي فِي «الْقَذْفِ».

(١) قَوْلُهُ: (وَمَالُهُ: فَيءٌ) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ». فَعَلِمْتَ أَنَّ مَا مَرَّ فِي «الْأَمَانِ» فِي الذَّمِّيِّ، عَلَى قَوْلِ أَبِي بَكْرٍ: أَنَّ مَا هُنَا الْمَذْهَبُ. (خَطُهُ)^[٢].

(٢) قَوْلُهُ: (وَلَوْ كَانَ سَبًّا النَّبِيِّ ﷺ) أَيُّ: بَغَيْرِ الْقَذْفِ. (خَطُهُ)^[٣]. (٣) وَقِيلَ: يُقْتَلُ سَابُّهُ بِكُلِّ حَالٍ، اخْتَارَهُ ابْنُ أَبِي مُوسَى، وَابْنُ الْبَنَّا، وَالسَّامَرِيُّ.

[١] تقدم تخريجه (١٥٧/٣).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

[٣] التعليق من زيادات (ب).

(وكذا): يحُرِّمُ (رِقُّهُ) أي: مَنْ أَسْلَمَ؛ لِأَنَّهُ عَصَمَ نَفْسَهُ بِإِسْلَامِهِ؛
لِلْخَبَرِ^[١]. (لَا إِنْ رُقِيَ قَبْلَ) إِسْلَامِهِ، فَلَا يَزُولُ رِقُّهُ بِهِ بَلْ يَسْتَمِرُّ.
(وَمَنْ جَاءَنَا بِأَمَانٍ، فَحَصَلَ لَهُ ذُرِّيَّةٌ، ثُمَّ نَقَضَ الْعَهْدَ: فَكَذَمِّي)
فَيَنْتَقِضُ عَهْدُهُ دُونَ ذُرِّيَّتِهِ؛ لِمَا تَقَدَّمَ.
وَتَخْرُجُ نَصْرَانِيَّةٌ لِشِرَاءِ زُنَّارٍ، وَلَا يَشْتَرِيهِ مُسْلِمٌ لَهَا؛ لِأَنَّهُ مِنْ
عَلَامَاتِ الْكُفْرِ.

قال الشيخ تقي الدين: وهو الصحيح من المذهب. قال في
«المبدع»: ونَصَّ عليه أحمدُ. (خطه)^[٢].



[١] تقدم تخريجه (ص ٣١٠).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

(كِتَابُ: الْبَيْعُ^(١))

مَأْخُودٌ مِنَ الْبَاعِ؛ لَمَدَّ كُلٌّ مِنَ الْمُتَبَايعِينَ يَدَهُ لِلْآخِرِ، أَخَذًا وَإِعْطَاءً. أَوْ: مِنَ الْمُبَايَعَةِ^(٢)، أَي: الْمَصَافَحَةِ، لِمَصَافَحَةِ كُلٍّ مِنْهُمَا الْآخَرَ عِنْدَهُ، وَلِذَلِكَ سُمِّيَ صَفْقَةً.

وهو جَائِزٌ بِالْإِجْمَاعِ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَأَحَلَّ اللَّهُ الْبَيْعَ﴾ [البقرة: ٢٧٥]، وَحَدِيثِ: «الْبَيْعَانِ بِالْخِيَارِ مَا لَمْ يَتَفَرَّقَا». مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١]. وَالْحِكْمَةُ تَقْتَضِيهِ؛ لِتَعَلُّقِ حَاجَةِ الْإِنْسَانِ بِمَا فِي يَدِ صَاحِبِهِ، وَلَا يَبْذُلُهُ بغيرِ عَوَضٍ، فَيَتَوَصَّلُ كُلُّ بَالِيعٍ لِعَرْضِهِ، وَدَفَعَ حَاجَتِهِ. وَهُوَ لُغَةً: دَفَعَ عَوَضٍ، وَأَخَذَ مُعَوَضٍ عَنْهُ. وَشَرْعًا: (مُبَادَلَةٌ عَيْنٍ مَالِيَّةٍ) أَي: دَفَعَهَا وَأَخَذَ عَوَضَهَا، فَلَا يَكُونُ

كِتَابُ الْبَيْعِ

(١) قوله: (كِتَابُ الْبَيْعِ) مَصْدَرُ بَاعَ، بِمَعْنَى مَلَكَ، وَبِمَعْنَى اشْتَرَى، وَكَذَا شَرَى، يَكُونُ بِالْمَعْنَيْنِ، وَبَاعَ، وَأَبَاعَ، بِمَعْنَى. وَأَرْكَانُهُ ثَلَاثَةٌ: عَاقِدٌ، وَمَعْقُودٌ عَلَيْهِ، وَصِيعَةٌ. وَشُرُوطُهُ سَبْعَةٌ. (ع ن)^[٢].

(٢) قوله: (أَوْ مِنَ الْمُبَايَعَةِ) قَالَ ابْنُ قُنْدُسٍ^[٣]: وَفِيهِ نَظَرٌ؛ إِذِ الْمَصْدَرُ لَا

[١] سَيَأْتِي تَخْرِيجُهُ (ص ٥٧٠).

[٢] «حَاشِيَةُ الْمُنْتَهَى» (٢/٢٤٩).

[٣] «حَاشِيَةُ الْفُرُوعِ» (٦/١٢١).

إِلَّا بَيْنَ اثْنَيْنِ فَكَثَّرَ^(١). وهي: كُلُّ جِسْمٍ أُبِيحَ نَفْعُهُ وَاقْتِنَاؤُهُ مُطْلَقًا.
فَخَرَجَ: نَحْوُ الْحَمْرِ، وَالْخَزِيرِ، وَالْمَيْتَةِ النَّجِسَةِ، وَالْحَشَرَاتِ،
وَالْكَلْبِ وَلَوْ لَصِيدٍ.

(أَوْ) مُبَادَلَةٌ (مَنْفَعَةٌ مُبَاخَةٌ مُطْلَقًا)^(٢)؛ بَأَنْ لَا تَخْتَصَّ بِإِبَاحَتِهَا بِحَالٍ
دُونَ آخَرَ، كَمَمَرٍ دَارٍ، وَبُقْعَةٍ تُحْفَرُ بِئْرًا، بِخِلَافِ نَحْوِ جِلْدِ مَيْتَةٍ
مَدْبُوعٍ، فَلَا يُبَاغُ هُوَ وَلَا نَفْعُهُ؛ لِأَنَّهُ لَا يُنْتَفَعُ بِهِ مُطْلَقًا، بَلْ فِي
الْيَابِسَاتِ.

(بِإِحْدَاهُمَا) أَي: عَيْنٍ مَالِيَّةٍ، أَوْ مَنْفَعَةٍ مُبَاخَةٍ مُطْلَقًا، وَهُوَ مُتَعَلِّقٌ
بِ«مُبَادَلَةٍ». فَيَشْمَلُ نَحْوَ: يَبِيعُ كِتَابًا بِكِتَابٍ، أَوْ بِمَمَرٍّ فِي دَارٍ. وَيَبِيعُ
نَحْوَ مَمَرٍّ فِي دَارٍ بِكِتَابٍ، أَوْ بِمَمَرٍّ فِي دَارٍ أُخْرَى.

(أَوْ) مُبَادَلَةٌ عَيْنٍ مَالِيَّةٍ، أَوْ مَنْفَعَةٍ مُبَاخَةٍ مُطْلَقًا (بِمَالٍ فِي الذِّمَّةِ) مِنْ
نَقْدٍ أَوْ غَيْرِهِ. وَكَذَا: مُبَادَلَةٌ مَالٍ فِي الذِّمَّةِ بِعَيْنٍ مَالِيَّةٍ، أَوْ مَنْفَعَةٍ مُبَاخَةٍ،

يُشْتَقُّ مِنَ الْمَصْدَرِ، ثُمَّ مَعْنَى الْبَيْعِ غَيْرُ مَعْنَى الْمَبَايَعَةِ. انْتَهَى. وَقَالَ
أَيْضًا الزَّرْكَشِيُّ.

(١) قَوْلُهُ: (فَلَا يَكُونُ إِلَّا بَيْنَ اثْنَيْنِ فَكَثَّرَ) أَي: حَقِيقَةً أَوْ حُكْمًا، كَتَوَلَّى
طَرَفَيِ الْعَقْدِ.

(٢) قَوْلُهُ: (مُطْلَقًا) أَي: فِي كُلِّ حَالٍ، وَهُوَ مَفْعُولٌ مُطْلَقٌ نَائِبٌ عَنِ مَصْدَرٍ
مَوْصُوفٍ مَحْذُوفٍ، أَي: حِلًّا مُطْلَقًا، وَالْعَامِلُ فِيهِ الْمَذْكُورُ، أَعْنِي:
«مُبَاخَةٌ» عِنْدَ الْمَازِنِيِّ، وَعَلَيْهِ ظَاهِرُ «الْخِلَاصَةِ»، وَفِعْلٌ مُقَدَّرٌ مِنْ لَفْظِهِ
عِنْدَ الْجُمْهُورِ، أَي: حَلَّتْ حِلًّا مُطْلَقًا. انْتَهَى.

أَوْ بِمَالٍ فِي الذِّمَّةِ، إِذَا قُبِضَ أَحَدُهُمَا قَبْلَ التَّفَرُّقِ.

(لِلْمَلِكِ) احْتِرَازًا عَنْ إِعَارَةِ ثَوْبِهِ لِيَعِيرَهُ الْآخَرُ فَرَسَهُ.

(عَلَى التَّأْيِيدِ)؛ بَأَن لَمْ تُقَيَّدْ مُبَادَلَةُ الْمَنْفَعَةِ بِمُدَّةٍ، أَوْ عَمَلٍ مَعْلُومٍ، فَتَخْرُجُ الْإِجَارَةُ.

(غَيْرِ رَبًّا، وَقَرْضٍ) وَيَأْتِي حُكْمُهُمَا.

وَأَركَانُ الْبَيْعِ ثَلَاثَةٌ: عَاقِدٌ، وَمَعْقُودٌ عَلَيْهِ - وَيُعْلَمُ حُكْمُهُمَا مِنَ الشَّرْطِ الْآتِيَةِ - وَمَعْقُودٌ بِهِ، وَهُوَ الصَّيْعَةُ، وَلَهَا صُورَتَانِ:

قَالَ الْحَبَّائِيُّ فِي حَدِّ الْبَيْعِ: وَهُوَ مُبَادَلَةُ مَالٍ، وَلَوْ فِي الذِّمَّةِ، أَوْ مَنْفَعَةٍ مُبَاخَةٍ، كَمَمَرِ الدَّارِ، بِمَثَلٍ أَحَدِهِمَا عَلَى التَّأْيِيدِ، غَيْرِ رَبًّا وَقَرْضٍ. قَالَ بَعْضُهُمْ: وَهُوَ أَحْسَنُ مِنْ حَدِّ الْمَصْنُفِ، مِنْ حَيْثُ قِلَّةُ اللَّفْظِ، وَزِيَادَةُ الْمَعْنَى، فَإِنَّهُ اسْتَغْنَى عَنْ «عَيْنِ مَالِيَّةٍ» بِ«مَالٍ»، وَعَنْ «لِلْمَلِكِ»، بِ«عَلَى التَّأْيِيدِ»؛ إِذْ لَا يُبْدَلُ شَيْءٌ بِشَيْءٍ عَلَى التَّأْيِيدِ إِلَّا لِلْمَلِكِ.

أَمَّا الْعَوَارِي الَّتِي احْتَرَزَ عَنْهَا بِهِ، فَلَا تُرَادُّ عَلَى التَّأْيِيدِ؛ لِأَنَّهَا مُرَدُودَةٌ. وَيَشْمَلُ حَدُّهُ تِسْعَ صُورٍ، وَهَذَا سِتًّا فَقَطْ، وَاسْتَغْنَى عَنْ «مُطْلَقًا» بِالْمِثَالِ. انْتَهَى.

وَقَدْ اشْتَمَلَ كُلُّ مِنَ الْحَدِّينِ عَلَى الْعِلَلِ الْأَرْبَعِ، كَمَا هُوَ ظَاهِرٌ، شَيْخُنَا (م خ) ^[١].

[١] «حاشية الخلوتي» (٥٤٩/٢).

قَوْلِيَّةٌ: وبدأ بها؛ للاتِّفَاقِ عليها في الجُمْلَةِ، فقال: (وَيَعْقِدُ) البَيْعُ
 إن أُريدَ حَقِيقَةً؛ بأن رَغِبَ كُلُّ مِنْهُمَا فيما بُذِلَ لَهُ مِنَ الْعَوَضِ.
 (لا) إن وَقَعَ (هَزْلاً) بلا قَصْدٍ لِحَقِيقَتِهِ، (ولا) إن وَقَعَ (تَلَجُّجَةً)^(١)
 وأمانَةً، وهو) أي: يَبِيعُ التَّلَجُّجَةَ والأمانَةَ: (إِظْهَارُهُ) أي: البَيْعِ الذي
 أَظْهَرَ لاحتِياجِ إِلَيْهِ؛ (لِدَفْعِ ظالِمٍ) عن البَائِعِ^(٢)، (ولا يُرَادُ) البَيْعُ
 (باطِناً): فلا يَصِحُّ؛ لأنَّ القَصْدَ مِنْهُ التَّيَقُّنُ فَقَطْ، وإنَّما لِكُلِّ امْرِئٍ ما
 نَوَى.

(بِإِيجَابٍ) مُتَعَلِّقٌ بـ «يَعْقِدُ»، (ك) قَوْلِ بَائِعٍ: (بِعْثُكَ) كَذَا^(٣)،

- (١) على قوله: (تَلَجُّجَةً) ويُقْبَلُ دَعْوَاهُ التَّلَجُّجَةُ مَعَ قَرِينَةٍ يَمِينِهِ.
- قال في «الإقناع»^[١]: وكذا دَعْوَى الْهَزْلِ بِقَرِينَةٍ. قال: فإن باعَهُ خَوْفاً
 من ظالم، أو خافَ ضَيْعَتَهُ ونَهْبَهُ، أو سَرِقَتَهُ، أو غَصْبَهُ، مِنْ غَيْرِ تَوَاطُؤٍ،
 صَحَّ بَيْعُهُ.
- (٢) قوله: (إِظْهَارُهُ لِدَفْعِ ظالِمٍ ... إلخ) وعند الشيخِ تَقِيٍّ الدين: أن يَبِيعَ
 الأمانَةَ هُوَ ما ذَكَرُوهُ مِنْ تَحْرِيمِ عَقْدِ حِيلَةٍ لِيَرْبَحَ فِي قَرْضٍ. (خطه).
- (٣) قوله: (بِإِيجَابٍ، كِبِيعُكَ ... إلخ) قال الشيخُ في «شرح المحرر»:
 والصَّوابُ: أنَّ جَمِيعَ هَذِهِ الصُّوَرِ تُسَمَّى: إِيجَابًا وَقَبُولًا، وأنَّ كَلامَ
 الْمُتَقَدِّمِينَ أنَّ الإِيجَابَ وَالْقَبُولَ يَشْمَلُ كُلَّ صُورَةٍ قَوْلِيَّةٍ وَفِعْلِيَّةٍ، فَإِنَّ
 إِيجَابَ الشَّيْءِ جَعْلُهُ وَاجِبًا، وَقَبُولُ ذَلِكَ التِّزَامُهُ، فإذا أَوْجَبَ البَائِعُ

(أَوْ: مَلَكَتْكَ) كَذَا (أَوْ: وَلَيْتُكَهُ) أَي: بَعَثُكَهُ، بِرَأْسِ مَالِهِ، وَيَعْلَمَانِهِ.
(أَوْ: أَشْرَكَتْكَ) فِيهِ، فِي بَيْعِ الشَّرِكَةِ، وَتَأْتِي صُورُ التَّوَلِيَةِ، وَالشَّرِكَةِ
فِي «بَابِ الْخِيَارِ». (أَوْ: وَهَبْتُكَهُ) بِكَذَا (وَنَحْوَهُ)، ك: أَعْطَيْتُكَهُ
بِكَذَا، أَوْ: رَضِيتُ بِهِ عَوَضًا عَنْ هَذَا.

(و) بـ (قَبُولٍ، ك) قَوْلِ مُشْتَرٍ: (ابْتَعْتُ) ذَلِكَ، (أَوْ: قَبِلْتُ، أَوْ:
تَمَلَّكَتُهُ، أَوْ: اشْتَرَيْتُهُ، أَوْ: أَخَذْتُهُ، وَنَحْوَهُ)، ك: اسْتَبَدَلْتُهُ. إِذَا كَانَ
الْقَبُولُ عَلَى وَفْقِ الْإِجَابِ، فِي قَدْرِ الثَّمَنِ وَصِفَتِهِ، وَغَيْرِهِمَا.
(وَصَحَّ تَقَدُّمُ قَبُولٍ) عَلَى إِجَابٍ: (بِلَفْظِ أَمْرٍ)، كَقَوْلِ مُشْتَرٍ
لِبَائِعٍ: بِغْنِي هَذَا بِكَذَا. فَيَقُولُ لَهُ: بَعَثُكَ بِهِ، وَنَحْوَهُ.

(أَوْ) بِلَفْظِ (مَاضٍ مُجَرَّدٍ عَنْ اسْتِفْهَامٍ، وَنَحْوِهِ) ك: اشْتَرَيْتُ مِنْكَ
كَذَا بِكَذَا، أَوْ: ابْتَعْتُهُ، أَوْ: أَخَذْتُهُ بِكَذَا. فَيَقُولُ: بَعَثُكَ، أَوْ: بَارَكَ اللَّهُ
لَكَ فِيهِ، أَوْ: هُوَ مُبَارَكٌ عَلَيْكَ، أَوْ: إِنَّ اللَّهَ قَدْ بَاعَكَ. بِخِلَافِ:
تَبِيعْنِي؟ أَوْ: أَبِيعْتَنِي؟ أَوْ: لَيْتَكَ، أَوْ: لَعَلَّكَ، أَوْ: عَسَى أَنْ تَبِيعَ لِي كَذَا
بِكَذَا؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ بِقَبُولٍ، وَلَا اسْتِدْعَاءٍ.

(و) صَحَّ (تَرَخِي أَحَدَهُمَا) أَي: الْإِجَابِ أَوِ الْقَبُولِ، عَنِ الْآخَرِ،
(وَالْبَيْعَانِ بِالْمَجْلِسِ^(١)) لَمْ يَتَشَاغَلَا بِمَا يَقْطَعُهُ) أَي: الْبَيْعِ (عُرْفًا)؛ لِأَنَّ

على المشتري ... انقطع آخر الكلام^[١].

(١) قوله: (وَالْبَيْعَانِ ... إلخ) فِي بَعْضِ كُتُبِ الشَّافِعِيَّةِ: لَوْ كُتِبَ إِلَى

حالة المجلس، كحال العقد؛ لأنه يُكتفى بالقَبْضِ فيه لما يُعْتَبَرُ فيه القَبْضُ. فإن تَفَرَّقَا مِنَ الْمَجْلِسِ قَبْلَ إِتْمَامِهِ، أو تَشَاغَلَا بما يَقْطَعُهُ عُرْفًا: بَطَلَ؛ لَأَنَّهُمَا أَعْرَضَا عَنْهُ، أَشْبَهَ مَا لَوْ صُرِّحَ بِالرَّذِّ.

(و) الصُّورَةُ الثَّانِيَّةُ: فِعْلِيَّةٌ، وَهِيَ الْمُشَارُ إِلَيْهَا بِقَوْلِهِ: وَيَنْعَقِدُ (بِمُعَاطَاةٍ) نَصًّا. فِي الْقَلِيلِ وَالكَثِيرِ؛ لِعُمُومِ الْأَدَلَّةِ. وَلأنَّ تَعَالَى أَحَلَّ الْبَيْعَ، وَلَمْ يُبَيِّنْ كَيْفِيَّتَهُ، فَوَجَبَ الرُّجُوعُ فِيهِ إِلَى الْعُرْفِ، كَمَا رُجِعَ إِلَيْهِ فِي الْقَبْضِ، وَالْإِحْزَارِ، وَنَحْوِهِمَا. وَالْمُسْلِمُونَ فِي أَسْوَاقِهِمْ وَبَيَاعَاتِهِمْ عَلَى ذَلِكَ.

(ك: أَعْطَنِي بِهَذَا) الدَّرْهَمِ وَنَحْوِهِ (خُبْزًا. فَيُعْطِيهِ مَا يُرْضِيهِ) مِنَ الْخُبْزِ، مَعَ سُكُوتِهِ، (أَوْ يُسَاوِمُهُ سِلْعَةً بِثَمَنِ، فَيَقُولُ) بَائِعُهَا: (خُذْهَا^(١)). أَوْ يَقُولُ: (هِيَ لَكَ. أَوْ يَقُولُ: (أَعْطَيْتُكَهَا. أَوْ يَقُولُ

غَائِبٍ بِالْبَيْعِ وَحْدَهُ، فَقَبِلَ بِمَجَرَّدِ إِطْلَاعِهِ عَلَى الْكِتَابِ صَحَّ؛ لِأَنَ الْإِجْبَابَ إِنَّمَا يَتِمُّ بِوُصُولِ الْكِتَابِ. ذَكَرُوهُ فِي «بَابِ الطَّلَاقِ». وَمَا دَامَ فِي مَجْلِسِ الْقَبُولِ فَالْخِيَارُ ثَابِتٌ لَهُ، وَيَتِمَادَى خِيَارُ الْكَاتِبِ أَيْضًا إِلَى انْقِطَاعِ خِيَارِ الْمَكْتُوبِ لَهُ حَتَّى لَوْ عَلِمَ أَنَّهُ رَجَعَ عَنِ الْإِجْبَابِ قَبْلَ مَفَارَقَةِ الْمَكْتُوبِ إِلَيْهِ مَجْلِسُهُ، صَحَّ رُجُوعُهُ وَلَمْ يَنْعَقِدِ الْبَيْعُ. انْتَهَى.

وهذا موافق لما في «الإقناع». (من خط شيخنا عبد الله أبا بطين).

(١) قال ابن قُندُسٍ^[١]: وَقَوْلُهُمْ فِي الْمُعَاطَاةِ: «فَيُعْطِيهِ» فِي الصُّورَةِ

بَائِعٌ: (خُذْ هَذِهِ) السِّلْعَةَ (بِدَرَاهِمٍ) أَوْ نَحْوِهِ، (فِيأْخُذُهَا) مُشْتَرٍ وَيَسْكُتُ. (أَوْ) يَقُولُ مُشْتَرٍ: (كَيْفَ تَبِيعَ الْخُبْزَ؟) فيَقُولُ: كَذَا بِدَرَاهِمٍ. فيَقُولُ^(١): خُذْهُ، أَوْ: ائْتِرْنَهُ) فَيَأْخُذُهِ. (أَوْ وَضَعَ) مُشْتَرٍ (ثَمَنَهُ)^(٢)

الأولى، وفي الصورة الثانية: «فَيَأْخُذُ» يدلُّ على اشتراطِ مُعَاقَبَةِ الْقَبْضِ وَالْإِقْبَاضِ؛ لِأَنَّ الْفَاءَ لِلتَّعْقِيبِ، فَإِذَا قَالَ: خُذْ هَذَا بِدَرَاهِمٍ، فَيُعْتَبَرُ أَنْ لَا يَتَأَخَّرَ الْأَخْذُ، وَكَذَلِكَ إِذَا قَالَ: أَعْطِنِي بِهَذَا الدَّرَاهِمِ خُبْزًا. فَيُعْتَبَرُ أَنْ لَا يَتَأَخَّرَ الْإِعْطَاءُ؛ لِأَنَّهُ إِذَا اعْتَبِرَ عَدَمُ التَّأَخُّرِ فِي الْقَبُولِ وَالْإِجَابِ اللَّفْظِيِّ، فَفِي الْمَعَاوَاةِ أُولَى. (خطه).

(١) قوله: (فيَقُولُ) الضميرُ لِلْمُشْتَرِي لَا لِلْبَائِعِ، وَإِلَّا لَكَانَ الظَّاهِرُ حِينَئِذٍ إِسْقَاطَ قَوْلِهِ: «فيَقُولُ»؛ لِأَنَّ مَا قَبْلَهُ مُحْكِيٌّ عَنِ الْبَائِعِ، فَكَانَ يَكْفِيهِ أَنْ يَقُولَ: كَذَا بِدَرَاهِمٍ خُذْهُ، أَوْ ائْتِرْنَهُ، بَلِ الضَّمِيرُ فِي «يَقُولُ» لِلْمُشْتَرِي، كَمَا ذَكَرْنَا، وَالضَّمِيرُ، وَهُوَ الْهَاءُ فِي «خُذْهُ» أَوْ «ائْتِرْنَهُ»^[١] عَائِدٌ عَلَى الدَّرَاهِمِ، لَا عَلَى الْمُبِيعِ، قَالَه شَيْخُنَا^[٢].

(٢) قوله: (أَوْ وَضَعَ ثَمَنَهُ) فَلَوْ ضَاعَ الثَّمَنُ فِي هَذِهِ الصُّورَةِ، فَهَلْ هُوَ مِنْ ضَمَانِ الْبَائِعِ، كَمَا قَالَه الْخُلُوتِيُّ؟، أَوْ مِنْ ضَمَانِ الْمُشْتَرِي؟ لَعَدِمَ قَبْضُ الْبَائِعِ لَهُ، كَمَا قَالَه عَثْمَانُ؟. (خطه).

قَالَ فِي «الْاِخْتِيَارَاتِ»^[٣]: وَإِذَا جَمَعَ الْبَائِعُ بَيْنَ عَقْدَيْنِ مُخْتَلَفَيْنِ

[١] «بَلِ الضَّمِيرُ فِي يَقُولُ لِلْمُشْتَرِي، كَمَا ذَكَرْنَا، وَهُوَ الْهَاءُ فِي خُذْهُ أَوْ ائْتِرْنَهُ» فِي النِّسْخِ الْخَطِيئَةِ مُتَأَخِّرٌ فِي التَّعْلِيقِ وَالتَّصْوِيبِ مِنْ «حَاشِيَةِ الْخُلُوتِيِّ».

[٢] انْظُرْ: «حَاشِيَةُ الْخُلُوتِيِّ» (٥٥٢/٢).

[٣] «الْاِخْتِيَارَاتِ» ص (١٢٢).

المعلوم لمثله (عادةً، وأخذه) أي: الموضوع ثمنه (عقبه) أي: عقب
وضع ثمنه من غير لفظ لواحدٍ منهما.

وظاهره: ولو لم يكن المالك حاضراً؛ للعرف.

وعلم من قوله: «فيُعطيه» وقوله: «فيأخذها» وقوله: «عقبه»:

اعتبار التعقيب في الصور الثلاث. فإن تراخى: لم يصح البيع.

(ونحوه) أي: المذكور من الصور (مما يدل على بيع وشراء)

عادةً. وكذا: نحو هبة، وهديّة، وصدقة، فلم يُنقل عنه ﷺ، ولا عن
أحد من أصحابه، استعمال إيجاب ولا قبول فيها، ولا أمروا به، ولو
وقع لنقل.

الحكم بعوضين متميزين، لم يكن للمشتري أن يقبل أحدهما بعوضه.
(خطه).



(فَصْلٌ)

(وَشُرُوطُهُ) أَي: الْبَيْعُ: (سَبْعَةٌ):

أَحَدُهَا: (الرِّضَا)؛ بَأَنْ يَتَّبَاعَا اخْتِيَارًا. فَلَا يَصِحُّ إِنْ أُكْرِهَا، أَوْ
أَحَدُهُمَا؛ لِحَدِيثٍ: «إِنَّمَا الْبَيْعُ عَنْ تَرَاضٍ»^[١].

(إِلَّا مِنْ مُكْرِهِ بِحَقٍّ) كَمَنْ أَكْرَهَهُ حَاكِمٌ عَلَى بَيْعِ مَالِهِ لَوْفَاءٍ دَيْنِهِ،
فَيَصِحُّ؛ لِأَنَّهُ قَوْلٌ حُمِلَ عَلَيْهِ بِحَقٍّ، كِاسْلَامِ الْمُرْتَدِّ.

الشَّرْطُ (الثَّانِي: الرُّشْدُ) يَعْنِي: أَنْ يَكُونَ الْعَاقِدُ جَائِزَ التَّصَرُّفِ،
أَي: حُرًّا، مُكَلَّفًا، رَشِيدًا. فَلَا يَصِحُّ مِنْ مَجْنُونٍ مُطْلَقًا، وَلَا مِنْ صَغِيرٍ،
وَسَفِيهِ؛ لِأَنَّهُ قَوْلٌ يُعْتَبَرُ لَهُ الرِّضَا، فَاعْتَبِرَ فِيهِ الرُّشْدُ، كَالِإِقْرَارِ.

(إِلَّا فِي) شَيْءٍ (يَسِيرٍ)، كَرَغِيفٍ، وَخُزْمَةٍ بَقْلٍ، وَنَحْوَهُمَا، فَيَصِحُّ
مِنْ قِنٍّ، وَصَغِيرٍ وَلَوْ غَيْرَ مُمَيِّزٍ، وَسَفِيهِ؛ لِأَنَّ الْحَجَرَ عَلَيْهِمْ لَخَوْفِ
ضَيَاعِ الْمَالِ، وَهُوَ مَفْقُودٌ فِي الْيَسِيرِ.

(و) إِلَّا إِذَا أُذِنَ لِمُمَيِّزٍ وَسَفِيهِ وَلِيٍّ هُمَا، فَيَصِحُّ^(١) وَلَوْ فِي

(١) وَيُقْبَلُ مِنْ مُمَيِّزٍ هَدِيَّةٌ أُرْسِلَ بِهَا، وَإِذْنُهُ فِي دُخُولِ دَارٍ.

وَفِي «جَامِعِ» الْقَاضِي: وَمِنْ كَافِرٍ، وَفَاسِقٍ، وَذَكَرَهُ الْقُرْطُبِيُّ إِجْمَاعًا.
وَقَالَ الْقَاضِي أَيْضًا: إِنْ ظَنَّ صِدْقَهُ. وَهَذَا مَتَّجَةٌ. (فُرُوع)^[٢].

[١] أَخْرَجَهُ ابْنُ مَاجَهَ (٢١٨٥)، وَابْنُ حِبَانَ (٤٩٦٧) مِنْ حَدِيثِ أَبِي سَعِيدٍ الْخَدْرِيِّ.
وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الْإِرْوَاءِ» (١٢٨٣).

[٢] «الْفُرُوع» (١٢٦/٦).

الكثير؛ لقوله تعالى: ﴿وَابْتُلُوا آلَ نَعْمٍ﴾ [النساء: ٦]. (ويحرم) إذن ولي
 لهما بالتصريف في مالهما^(١) (بلا مصلحة)^(٢)؛ لأنه إضاعة.
 (أو) إذن (لِقْنٍ سَيِّدٍ) فيصَحُّ تصريفه؛ لزوال الحجر عنه بإذنه
 له^(٣).

(١) قوله: (ويحرم .. إلخ) ويتَّجه: ويَضْمَنُ. (غاية)^[١].

الظاهر: يحرم ولا يَضْمَنُ. (عثمان). (خطه).

(٢) قوله: (ويحرم بلا مصلحة) أي: ولا يَصَحُّ البيع.

(٣) ولو ادَّعى قِنَّ إذن سيِّده، فكذَّبه، لم يَنْفَذْ تصريفه فيما ادَّعى أنه مأذون
 له فيه؛ لتصديق سيِّده عليه، فيَنْتَزِعُ المتاع المبيع من يد المشتري،
 ويُدْفَعُ للسيِّد.

وما قبضه الرقيق من الثمن، انْتَزَعَ ما هو موجود في يد الرقيق، ودفع
 لرَبِّه، وما ليس موجودًا يُتْبَعُ به بعد عتقه؛ لأنه في ذمته، كسائر
 التصرفات غير المأذون فيها.

وكذا لو اشترى شيئًا زاعمًا أن سيِّده قد إذن له، فكذَّبه السيِّد؛ لأن
 الأصل عدم الإذن في الصورتين، ولا يُقْبَلُ قول الرقيق على سيِّده.
 هذا إذا لم يثبت الإذن ببينة أو إقرار السيِّد، وإلا فنَفَذَ التصريف.

ولا يُقْبَلُ قول سيِّده، ومثله في عدم القبول: مدَّعي الوكالة في بيع
 متاع زيد، فأكذَّبه رب المتاع في أنه لم يوكِّله؛ لأن الأصل عدم
 الوكالة التي يتوقَّفُ صحَّةُ نفوذ البيع على وجودها.

وفي «التنقيح»^(١): يَصِحُّ مِنَ الْقَرْنِ قَبُولُ هِبَةٍ وَوَصِيَّةٍ بِلَا إِذْنِ سَيِّدٍ. نَصًّا، وَيَكُونَانِ لِسَيِّدِهِ. وفي «شرحه»: وهو مُخَالِفٌ لِلْقَوَاعِدِ. انْتَهَى. وَفِيهِ شَيْءٌ^(٢)؛ لَأَنَّهُ اكْتِسَابٌ مَحْضٌ، فَهُوَ كَاِحْتِشَاشِهِ، وَاصْطِيَادِهِ. الشَّرْطُ (الثَّالِثُ: كَوْنُ الْمَبِيعِ)^(٣) أَي: الْمَعْقُودِ عَلَيْهِ، ثُمَّ نَأْكَانَ أَوْ

وَقَوْلُهُمْ فِي «بَابِ الْإِقْرَارِ»: لَوْ اتَّفَقَا عَلَى بَيْعٍ، وَادَّعَى أَحَدُهُمَا الصَّحَّةَ وَالْآخَرُ الْبُطْلَانَ، قُدِّمَ قَوْلُ مُدَّعِي الصَّحَّةِ، هَذَا إِذَا كَمَلْتَ فِيهِ^[١] أَي: الْبَيْعِ، وَاللَّهُ أَعْلَمُ.

(١) وما في «التنقيح» تَبَعَ فِيهِ الْمَوْفَّقُ وَالشَّارِحُ وَجَمَاعَةٌ. وَاخْتَارَ الْمَوْفَّقُ، وَالشَّارِحُ، وَالْحَارِثِيُّ، وَغَيْرُهُمْ: صَحَّةَ قَبُولِ الْمُمِيزِ الْهَيْبَةِ، وَكَذَا السَّفِيهِ، وَكَذَا حُكْمَ قَبُولِ الْوَصِيَّةِ، وَصَوَّبَهُ فِي «الْإِنْصَافِ».

(٢) قَوْلُهُ: (وَفِيهِ شَيْءٌ) أَقُولُ: لَيْسَ كَذَلِكَ؛ لَأَنَّهُ عَقْدٌ، وَالْقَوَاعِدُ تَقْتَضِيهِ عَدَمَ صَحَّةِ صُدُورِهَا عَنِ الْعَبْدِ.

(٣) عَلَى قَوْلِهِ: (الشَّرْطُ الثَّالِثُ: كَوْنُ الْمَبِيعِ) لَوْ قَالَ: كَوْنُ مَعْقُودٍ عَلَيْهِ... إلخ. لَشَمِلَ الثَّمَنَ وَالْمَثْمَنَ.

أَوْ يُقَالُ: مَرَادُهُ بِالْمَبِيعِ: مَا يَشْمَلُهُمَا؛ بِدَلِيلِ أَنَّ الْبَيْعَ وَالشِّرَاءَ يُطْلَقُ عَلَى كُلِّ مِنْهُمَا، فَتَدَبَّرْ. (م خ)^[٢]. (خطه).

[١] بياض بمقدار كلمة في الأصل، ولعلها: «شروطه».

[٢] «حاشية الخلوتي» (٥٥٥/٢).

مُثْمَنًا (مَالًا)؛ لَأَنَّ غَيْرَهُ لَا يُقَابَلُ بِهِ^(١).

(وهو) أي: المال، شَرَعًا: (مَا يُبَاحُ نَفْعُهُ مُطْلَقًا) أي: فِي كُلِّ الْأَحْوَالِ، (و) مَا يُبَاحُ (اِقْتِنَاؤُهُ بِلا حَاجَةٍ).

فَخَرَجَ: مَا لَا نَفْعَ فِيهِ كَالْحَشَرَاتِ، وَمَا فِيهِ نَفْعٌ مُحَرَّمٌ كَخَمْرِ، وَمَا لَا يُبَاحُ إِلَّا عِنْدَ الْاضْطِرَارِ كَالْمَيْتَةِ، وَمَا لَا يُبَاحُ اِقْتِنَاؤُهُ إِلَّا لِحَاجَةٍ كَالْكَلْبِ.

(كَبْغُلٍ، وَحِمَارٍ)؛ لِانْتِفَاعِ النَّاسِ بِهِمَا، وَتَبَايُعِهِمَا فِي كُلِّ عَصْرِ مِنْ غَيْرِ نَكِيرٍ.

(و) كَ(طَيْرٍ لِقَصْدِ صَوْتِهِ) كَهَزَارٍ، وَبَيْغَاءٍ^(٢)، وَنَحْوَهُمَا.

(و) كَ(دُودٍ قَزٍّ، وَبَزْرِهِ^(٣))؛ لِأَنَّهُ طَاهِرٌ مُنْتَفِعٌ بِهِ، وَيُخْرَجُ مِنْهُ الْحَرِيرُ الَّذِي هُوَ أَفْخَرُ الْمَلَابِسِ، بِخِلَافِ الْحَشَرَاتِ الَّتِي لَا نَفْعَ فِيهَا.

(١) وَقَالَ فِي «شرح الإقناع»^[١]: وَظَاهِرُ كَلَامِهِ هُنَا، كَغَيْرِهِ: أَنَّ النَّفْعَ لَا يَصِحُّ بَيْعُهُ، مَعَ أَنَّهُ ذَكَرَ فِي حَدِّ الْبَيْعِ صِحَّتَهُ! فَكَانَ يَنْبَغِي أَنْ يُقَالَ هُنَا: كَوْنُ مَبِيعٍ مَالًا أَوْ نَفْعًا مَبَاحًا مُطْلَقًا، أَوْ يُعَرَّفُ الْمَالُ بِمَا يُعْمُّ الْأَعْيَانَ وَالْمَنَافِعَ.

(٢) الْبَيْغَاءُ، وَقَدْ تُشَدَّدُ الْبَاءُ الثَّانِيَةُ: طَائِرٌ أَخْضَرُ. (قاموس).

(٣) قَوْلُهُ: (وَبَزْرِهِ) أَي: قَبْلَ أَنْ يَدِبَّ.

(و) (كَ) نَحْلٍ مُنْفَرِدٍ^(١) عَنْ كُورَاتِهِ.

قال في «المغني»: إِذَا شَاهَدَهَا مَحْبُوسَةً، بِحَيْثُ لَا يُمَكِّنُهَا أَنْ تَمْتَنِعَ.

وَمُقْتَضَى كَلَامِهِ فِي «الْكَافِي»: صِحَّةُ بَيْعِهِ طَائِرًا. قال الشيخ تقي الدين: وهو أَصَحُّ.

لَكِنْ مُقْتَضَى مَا يَأْتِي فِي «الْخَامِسِ»: طَرِيقَةُ «المغني». وَجَزَمَ بِهِ فِي «الْإِقْنَاعِ» هُنَاكَ.

(أَوْ) نَحْلٍ (مَعَ) كُورَاتِهِ^(٢) خَارِجًا عَنْهَا، (و) نَحْلٍ مَعَ كُورَاتِهِ (فِيهَا، إِذَا شُوْهِدَ دَاخِلًا إِلَيْهَا)؛ لِحُصُولِ الْعِلْمِ بِهِ بِذَلِكَ. وَيَدْخُلُ مَا فِيهَا مِنْ عَسَلٍ تَبَعًا، كَأَسَاسَاتِ حَيْطَانٍ. فَإِنْ لَمْ يُشَاهِدْهُ دَاخِلًا إِلَيْهَا: لَمْ يَصِحَّ بَيْعُهُ. فَلَا يَكْفِي فَتْحُ رَأْسِهَا وَمُشَاهَدَتُهُ فِيهَا، خِلَافًا لِأَبِي الْخَطَّابِ.

(١) قوله: (وَنَحْلٍ مُنْفَرِدٍ) أَي: يُمْكِنُ أَخْذُهُ اعْتِبَارًا بِالشَّرْطِ الْخَامِسِ، وَبِهِ صَرَّحَ فِي «الْإِقْنَاعِ» هُنَا، وَفِي الْخَامِسِ. (م خ)^[١].

(٢) قوله: (مَعَ كُورَاتِهِ) الْكُورَةُ، بَضْمُ الْكَافِ، أَي: وَتَخْفِيفِ الْوَاوِ، جَمْعُ كُورَةٍ، وَهِيَ: مَا عَسَلَ فِيهِ النَّحْلُ، وَهِيَ الْخَلِيَّةُ أَيْضًا. وَقِيلَ: الْكُورَةُ مِنَ الطَّيْنِ، وَالْخَلِيَّةُ مِنَ الْخَشَبِ. قَالَ فِي (المطلع)^[٢].

[١] «حاشية الخلوتي» (٥٥٦/٢).

[٢] «المطلع» ص (٢٧٢).

و(لا) يَصِحُّ بَيْعُ (كُورَةِ بِمَا فِيهَا مِنْ عَسَلٍ وَنَخْلٍ)؛ لِلجَهَالَةِ.
 (وَكِهْرٌ^(١)) فَيَصِحُّ بَيْعُهُ؛ لَمَا فِي الصَّحِيحِ^[١]: «أَنَّ امْرَأَةً دَخَلَتْ
 النَّارَ فِي هِرَّةٍ لَهَا حَبَسَتْهَا». وَالْأَصْلُ فِي اللَّامِ الْمِلْكُ.
 (و) ك(فِيلٍ)؛ لِأَنَّهُ يُبَاحُ نَفْعُهُ وَاقْتِنَاؤُهُ، أَشْبَهَ الْبَغْلَ.
 (وَمَا يُصَادُ عَلَيْهِ، كَبُومَةٍ) تُجْعَلُ (شِبَاشًا) أَي: تُخَاطُ عَيْنَاهَا،
 وَتُرَبَّطُ، لِيَنْزَلَ عَلَيْهَا الطَّيْرُ.
 (أَوْ) يُصَادُ (بِهِ، كَدِيدَانٍ، وَسَبَاعٍ بِهَائِمٍ) تَصْلُحُ لِصِيدٍ، كَفُهودٍ.
 (و) سِبَاعٍ (طَيْرٍ يَصْلُحُ لِصِيدٍ) كَبَازٍ وَصَقْرٍ (وَوَلَدَهَا، وَفَرْخَهَا،
 وَبَيْضَهَا)؛ لِأَنَّهُ يُنْتَفَعُ بِهِ فِي الْحَالِ أَوْ الْمَالِ (إِلَّا الْكَلْبُ) فَلَا يَصِحُّ بَيْعُهُ
 مُطْلَقًا؛ لِأَنَّهُ لَا يُنْتَفَعُ بِهِ إِلَّا لِحَاجَةٍ.
 (وَكَقَرِدٍ لِحِفْظٍ)؛ لِأَنَّ الْحِفْظَ مِنَ الْمَنَافِعِ الْمُبَاحَةِ.
 (و) ك(عَلَقٍ لِمَصِّ دَمٍ)؛ لِأَنَّهُ نَفْعٌ مَقْصُودٌ.
 (و) ك(لَبَنِ آدَمِيَّةٍ) انْفَصَلَ مِنْهَا؛ لِأَنَّهُ طَاهِرٌ يُنْتَفَعُ بِهِ، كَلَبَنِ
 الشَّاةِ، بِخِلَافِ لَبَنِ الرَّجُلِ. (وَيُكْرَهُ) بَيْعُهُ. نَصًّا.

(١) قوله: (وَكِهْرٌ) يعني: فيجوزُ بَيْعُهُ. وعنه: لا. واختاره في «الهدى»،
 و«الفائق»، وصححه في «القواعد الفقهية». (ح م ص)^[٢].

[١] أخرجه البخاري (٢٣٦٥)، ومسلم (٢٢٤٢) من حديث ابن عمر، وأخرجه
 البخاري (٧٤٥) من حديث أسماء، ومسلم (٩٠٤) من حديث جابر.

[٢] «إرشاد أولي النهى» (١/٦٣٧).

(و) ك(قِنْ مُرْتَدٍّ)؛ لِأَنَّهُ يُنْتَفَعُ بِهِ إِلَى قَتْلِهِ، وَإِنْ كَانَ مَقْبُولَ التَّوْبَةِ، فَرُبَّمَا رَجَعَ لِلْإِسْلَامِ. (و) كَقِنْ (مَرِيضٍ) وَلَوْ حُشِيَ مَوْتُهُ، (و) كَقِنْ (جَانٍ^(١)) ذَكَرٍ أَوْ أُنْثَى؛ لِأَنَّهَا لَا تَمْنَعُ بَيْعَهُ كَالدَّيْنِ، (و) كَقِنْ (قَاتِلٍ^(٢)) فِي مُحَارَبَةٍ^(٣)) تَحْتَمُّ قَتْلُهُ^(٤)؛ لِأَنَّهُ يُنْتَفَعُ بِهِ إِلَى قَتْلِهِ، أَوْ يُعْتَقُهُ فَيَنَالُ أَجْرَهُ، أَوْ يَجُرُّ وَلَاءً وَلَدِهِ مِنْ أُمَّةٍ.

(و) لَا يَصِحُّ بَيْعُ (مَنْذُورٍ عِتْقُهُ نَذْرُ تَبَرُّرٍ)؛ لِأَنَّ عِتْقَهُ وَجِبَ بالنَّذْرِ، فَلَا يَجُوزُ إِبْطَالُهُ بِبَيْعِهِ، بِخِلَافِ نَذْرِ اللَّجَاجِ وَالْعَضْبِ.

(و) لَا يَبْعُ (مَيْتَةً، وَلَوْ طَاهِرَةً) كَمَيْتَةِ آدَمِيٍّ؛ لِعَدَمِ النَّفْعِ بِهَا، (إِلَّا سَمَكًا، وَجَرَادًا، وَنَحْوَهُمَا) مِنْ حَيَوَانَاتِ الْبَحْرِ الَّتِي لَا تَعِيشُ إِلَّا فِيهِ؛ لِجَلِّ مَيْتَتِهَا.

(و) لَا يَبْعُ (سَرَجِينِ نَجِسٍ)؛ لِلْإِجْمَاعِ عَلَى نَجَاسَتِهِ. وَعُلِمَ مِنْهُ:

(١) وظاهر الإطلاق: أنه لا فرق بين أن تتعلق برقبته أو رقبة السيد. قاله الخلوتي.

(٢) (قَاتِلٍ) نَعْتُ لـ «قِنْ»^[١].

(٣) قوله: (في محاربة) أي: ولو تَحْتَمُّ قَتْلُهُ، وإنما يكونُ البَيْعُ صَحِيحًا قَبْلَ الْقُدْرَةِ عَلَيْهِ.

(٤) أي^[٢]: قَاطِعِ طَرِيقِ قَتْلٍ.

[١] التعليق ليس في (أ).

[٢] في (أ): «على قوله: وكفن جان، أي».

صِحَّةُ بَيْعِ سِرَجِينَ طَاهِرٍ، كَرَوْتِ حَمَامٍ.

(ولا) يَبِيعُ (دُهْنِ نَجِسٍ)^(١) كَشَحْمِ مَيْتَةٍ؛ لِأَنَّهُ بَعْضُهَا، (أَوْ) دُهْنِ (مُتَنَجِّسٍ) كَزَيْتٍ، أَوْ شِيرَجٍ لَاقَتَهُ نَجَاسَةٌ؛ لِأَنَّهُ لَا يَطْهَرُ بِغَسَلٍ، أَشْبَهَ نَجِسَ الْعَيْنِ.

(وَيَجُوزُ أَنْ يُسْتَصْبَحَ)^(٢) (بِ)دُهْنِ (مُتَنَجِّسٍ، فِي غَيْرِ مَسْجِدٍ)، كَالِإِتِّفَاعِ بِجِلْدِ مَيْتَةٍ مَدْبُوعٍ فِي يَابِسٍ.

(١) قوله: (نَجِسٍ) لَعَلَّهُ: مُتَنَجِّسٌ. أَوْ يَقَالُ: إِنْ قَوْلُهُ: «أَوْ مُتَنَجِّسٌ» رَاجِعٌ لَهُ أَيْضًا، فَلْتَحَرَّرَ الْمَسْأَلَةُ؛ إِذْ لَا فَرْقَ بَيْنَ الدُّهْنِ وَالسَّرَجِينَ. (م خ)^[١].

أَقُولُ: الْفَرْقُ ظَاهِرٌ بِأَنَّ الدُّهْنَ الْمُتَنَجِّسَ لَا يُمْكِنُ تَطْهِيرُهُ، كَمَا عَلَّلُوا بِهِ، بِخِلَافِ السَّرَجِينَ الْمُتَنَجِّسِ، وَالسَّرَجِينَ الْمُتَنَجِّسَ يُمْكِنُ تَطْهِيرُهُ، فَهُوَ كَالثَّوْبِ الْمُتَنَجِّسِ. (خطه).

«غَايَةُ»^[٢]: وَسِرَجِينَ نَجِسٍ، وَيَتَّجُهُ: أَوْ مُتَنَجِّسٍ. (خطه).

(٢) قوله: (وَيَجُوزُ أَنْ يُسْتَصْبَحَ) قَيْدُهُ فِي «الْإِقْنَاعِ» تَبَعًا لَجَمَاعَةٍ بِكَوْنِهِ عَلَى وَجْهِ لَا تَتَعَدَّى فِيهِ النَجَاسَةُ، بِأَنْ يُصَبَّ مِنْ إِبْرِيْقٍ وَنَحْوِهِ بِلَا مَسٍّ. قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»: وَالظَّاهِرُ أَنَّ هَذَا الْقَيْدَ لَيْسَ بِشَرْطٍ، وَهُوَ ظَاهِرٌ عِبَارَةً الْمُصَنِّفِ.

[١] «حاشية الخلوتي» (٥٥٧/٢).

[٢] «غاية المنتهى» (٤٩٩/١).

(وَحَرَمَ بَيْعَ مُصْحَفٍ^(١)) مُطْلَقًا؛ لِمَا فِيهِ مِنْ ابْتِدَالِهِ، وَتَرَكَ تَعْظِيمَهُ. وَيَصِحُّ بَيْعُهُ لِمُسْلِمٍ، (وَلَا يَصِحُّ^(٢)) بَيْعُهُ (لِكَافِرٍ^(٣))؛ لِأَنَّهُ مَمْنُوعٌ مِنْ اسْتِدَامَةِ الْمِلْكِ عَلَيْهِ، فَتَمَلُّكُهُ أَوَّلَى. (وَإِنْ مَلَكَهُ) أَيِ: الْمُصْحَفِ، كَافِرٌ (بِارِثٍ^(٤))، أَوْ غَيْرِهِ،

(١) قوله: (وَحَرَمَ بَيْعَ مُصْحَفٍ) يعني: فِي دِينٍ أَوْ غَيْرِهِ؛ لِمَا فِيهِ مِنْ ابْتِدَالِهِ وَتَرَكَ تَعْظِيمَهُ. (ح م ص)^[١].

(٢) قوله: (وَلَا يَصِحُّ لِكَافِرٍ) مفهومه: أَنَّهُ يَصِحُّ لِمُسْلِمٍ مَعَ الْحُرْمَةِ. وَفِي «الْإِنْصَافِ»^[٢]: الْمَذْهَبُ: أَنَّهُ لَا يَجُوزُ، وَلَا يَصِحُّ. قَالَ الْإِمَامُ: لَا أَعْلَمُ فِي بَيْعِهِ رُخْصَةً. وَحَكَاهُ عَنْ أَكْثَرِ الْأَصْحَابِ. لَكِنْ الْمَصْنُفُ تَابَعَ «التَّنْقِيحَ»، كَمَا مَرَّ.

(٣) وَفِي «الْإِقْنَاعِ»: عَدَمُ الصَّحَّةِ مُطْلَقًا.

(٤) قوله: (بِارِثٍ) قَدْ يُصَوَّرُ بِمَا إِذَا كَانَ مُسْلِمٌ مُتَزَوِّجًا بِكِتَابِيَّةٍ، وَمَاتَ عَنْهَا، وَوَرِثَتْهُ، وَفِي تَرِكَّتِهِ مُصْحَفٌ، فَإِنَّهَا تَمْلِكُهُ بِذَلِكَ. (م خ)^[٣]. وَفِي ذَلِكَ نَظَرٌ! وَالصَّوَابُ: تَصْوِيرُهُ بِمَا إِذَا كَانَ لِكَافِرٍ عَبْدٌ فَأَعْتَقَهُ، ثُمَّ أَسْلَمَ وَمَلَكَ مُصْحَفًا، ثُمَّ مَاتَ، فَإِنَّهُ يَرِثُهُ مُعْتَقُهُ الْكَافِرُ فِي هَذِهِ الصُّورَةِ. (خَطَهُ).

وَجْهُ النَّظَرِ: أَنَّ الْكَافِرَ لَا يَرِثُ الْمُسْلِمَ.

[١] انظر: «إرشاد أولي النهى» (٦٢٨/١).

[٢] «الإنصاف» (٤٠/١١).

[٣] «حاشية الخلوتي» (٥٥٨/٢).

كَاسْتِيْلَاءٍ عَلَيْهِ مِنْ مُسْلِمٍ، وَرَدَّهُ عَلَيْهِ لَنَحْوِ عَيْبٍ: (أُلْزِمَ بِإِزَالَةِ يَدِهِ عَنْهُ)؛ لِقَلَّا يَمْتَهِنُهُ. وَقَدْ نَهَى عَلَيْهِ السَّلَامُ عَنِ السَّفَرِ بِالمُصْحَفِ لِأَرْضِ الْعَدُوِّ؛ مَخَافَةَ أَنْ تَنَالَهُ أَيْدِيهِمْ^[١]، فَأَوْلَى أَنْ لَا يَبْقَى بِيَدِ كَافِرٍ^(١).

(وَلَا يُكْرَهُ شِرَاؤُهُ) أَي: المُصْحَفِ؛ (اسْتِنْقَاذًا) أَي: لِأَنَّهُ اسْتِنْقَاذٌ لَهُ مِنْ تَبْذِيلِهِ، (و) لَا (إِبْدَالُهُ لِمُسْلِمٍ) بِمُصْحَفٍ، وَلَوْ مَعَ دَرَاهِمٍ مِنْ أَحَدِهِمَا. (وَيَجُوزُ نَسْخُهُ) أَي: المصْحَفِ (بِأَجْرَةٍ) حَتَّى مِنْ كَافِرٍ وَمُحَدِّثٍ، بَلَا حَمْلٍ وَلَا مَسٍّ^(٢).

(وَيَصِحُّ شِرَاءُ كُتُبِ الزَّنَدَقَةِ، وَنَحْوِهَا)، كُتُبُ الْمُبْتَدِعَةِ (لِتَلْفِهَا)؛ لَمَّا فِيهَا مِنْ مَالِيَةِ الْوَرَقِ، وَتَعُوذُ وَرَقًا مُنْتَفَعًا بِهِ بِالمَعَالَجَةِ. (وَلَا) يَصِحُّ شِرَاءُ (خَمْرِ لِيُرِيقَهَا)؛ لِأَنَّهُ لَا نَفْعَ فِيهَا. وَلَا آلَةُ لَهْوٍ^(٣)، وَنَحْوِ صَنْمٍ، وَتِرْيَاقٍ فِيهِ لُحُومُ حَيَّاتٍ، وَسُمُّ الْأَفَاعِي، بِخِلَافِ

(١) مَذْهَبُ أَبِي حَنِيفَةَ: جَوَازُ بَيْعِ المِصْحَفِ، وَمَذْهَبُ مَالِكٍ وَالشَّافِعِيِّ: يُكْرَهُ.

(٢) قَوْلُهُ: (حَتَّى مِنْ كَافِرٍ وَمُحَدِّثٍ، بَلَا حَمْلٍ وَلَا مَسٍّ) لَعَلَّهُ مِنْ قَبِيلِ اللَّفِّ وَالنَّشْرِ الْمُرْتَّبِ.

(٣) وَبِهَذَا يُفَرَّقُ بَيْنَ كُتُبِ الزَّنَدَقَةِ وَنَحْوِهَا، وَبَيْنَ آلَةِ اللَّهِوِ. وَقَدْ يُخَدَّشُ بَأَنَّ فِي آلَةِ اللَّهِوِ بَعْدَ إِتْلَافِهَا مَالِيَةَ الْخَشَبِ. فَلَعَلَّ الْفَرْقَ: تَعْدِي ضَرَرٍ كُتُبِ الزَّنَدَقَةِ وَنَحْوِهَا، بِخِلَافِ الْخَمْرِ. قَالَهُ الْخُلُوتِيُّ^[٢].

[١] تقدم تخريجه (١/٣٣١).

[٢] انظر: «حاشية الخلوتي» (٢/٥٥٩).

نَحْوِ سَقْمُونِيَا^(١).

الشَّرْطُ (الرَّابِعُ: أَنْ يَكُونَ) الْمَبِيعُ (مَمْلُوكًا لَهُ) أَي: الْبَائِعُ - وَمِثْلُهُ الثَّمَنُ - مِلْكًا تَامًّا (حَتَّى الْأَسِيرِ) بِأَرْضِ الْعَدُوِّ إِذَا بَاعَ مِلْكَهُ بِدَارِ الْإِسْلَامِ، أَوْ بِدَارِ الْحَرْبِ: نَفَذَ تَصَرُّفُهُ فِيهِ؛ لِبَقَاءِ مِلْكِهِ عَلَيْهِ.

(أَوْ) يَكُونُ الْبَائِعُ (مَأْذُونًا لَهُ فِيهِ) أَي: الْبَيْعُ مِنْ مَالِكِهِ، أَوْ مِنْ الشَّارِعِ، كَالْوَكِيلِ، وَوَلِيِّ صَغِيرٍ وَنَحْوِهِ، وَنَظِيرُ وَقْفٍ (وَقْتُ عَقْدِ) الْبَيْعِ، (وَلَوْ ظَنًّا) أَي: الْمَالِكُ وَالْمَأْذُونُ لَهُ (عَدَمَهُمَا) أَي: الْمَلِكُ، أَوْ الْإِذْنِ فِي بَيْعِهِ؛ كَأَنْ بَاعَ مَا وَرَثَهُ، غَيْرَ عَالِمٍ بِانْتِقَالِهِ إِلَيْهِ، أَوْ وَكَّلَ فِي بَيْعِهِ وَلَمْ يَعْلَمْ، فَبَاعَهُ؛ لِأَنَّ الْاِعْتِبَارَ فِي الْمَعَامَلَاتِ بِمَا فِي نَفْسِ الْأَمْرِ، لَا بِمَا فِي ظَنِّ الْمَكْلُوفِ.

(فَلَا يَصِحُّ تَصَرُّفُ فُضُولِي) بِبَيْعٍ أَوْ شِرَاءٍ، أَوْ غَيْرِهِمَا^(٢)، (وَلَوْ أُجِيزَ) تَصَرُّفُهُ (بَعْدَ) وَقُوعِهِ، (إِلَّا إِنْ اشْتَرَى) الْفُضُولِي (فِي ذِمَّتِهِ، وَنَوَى) الشِّرَاءَ (لِشَخْصٍ لَمْ يُسَمِّهِ) فَيَصِحُّ، سِوَاءِ نَقْدِ الثَّمَنِ مِنْ مَالٍ الْغَيْرِ، أَمْ لَا؛ لِأَنَّ ذِمَّتَهُ قَابِلَةٌ لِلتَّصَرُّفِ. فَإِنْ سَمَّاهُ، أَوْ اشْتَرَى لِلْغَيْرِ بَعَيْنِ

(١) السَّقْمُونِيَا: نَبَاتٌ يُسْتَخْرَجُ مِنْ تَجَاوِفِهِ رُطُوبَةٌ رَقِيقَةٌ دَبِقَةٌ، وَيُجَفِّفُ، وَتُدْعَى بِاسْمِ نَبَاتِهَا أَيْضًا، مُضَادَّتُهَا لِلْمَعِدَةِ وَالْأَحْشَاءِ أَكْثَرُ مِنْ جَمِيعِ الْمُسْهَلَاتِ. (قَامُوس).

(٢) وَعَنْ أَحْمَدَ: صَحَّةُ تَصَرُّفِ الْفُضُولِيِّ، وَيَقِفُ عَلَى الْإِجَازَةِ، وَهُوَ قَوْلُ مَالِكٍ، وَقَوْلُ أَبِي حَنِيفَةَ فِي الْبَيْعِ.

ماله^(١): لم يَصِحَّ^(٢) الشُّراءُ.

(ثُمَّ إِنْ أَجَازَهُ) أَي: الشُّراءُ (مَنْ اشْتَرَى لَهُ: مَلَكُهُ مِنْ حِينَ اشْتَرَى) لَهُ؛ لِأَنَّهُ اشْتَرَى لِأَجَلِهِ، أَشْبَهَ مَا لَوْ كَانَ يَأْذِنُهُ، فَتَكُونُ مَنَافِعُهُ وَنَمَاؤُهُ لَهُ.

(وَالْإِلَّا) يُجِزُّهُ مَنْ اشْتَرَى لَهُ: (وَقَعَ) الشُّراءُ (لِمَشْتَرٍ، وَلِزِمَهُ) حُكْمُهُ، كَمَا لَوْ لَمْ يَنْوَ غَيْرَهُ، وَلَيْسَ لَهُ التَّصَرُّفُ فِيهِ قَبْلَ عَرْضِهِ عَلَى مَنْ اشْتَرَى لَهُ.

(وَلَا) يَصِحُّ (بَيْعُ مَا) أَي: مَالٍ (لَا يَمْلِكُهُ) الْبَائِعُ، وَلَا إِذْنَ لَهُ فِيهِ؛ لِحَدِيثِ حَكِيمِ بْنِ حِزَامٍ مَرْفُوعًا: «لَا تَبْعَ مَا لَيْسَ عِنْدَكَ». رَوَاهُ

(١) (بَعَيْنِ مَالِهِ) أَي: الْمَشْتَرَى. (تَقْرِير).

(٢) قَوْلُهُ: (فَإِنْ سَمَّاهُ، أَوْ اشْتَرَى لِلْغَيْرِ بَعَيْنِ مَالِهِ، لَمْ يَصَحَّ) أَي: بِأَنْ قَالَ: اشْتَرَيْتُهُ لْغَيْرِي. وَلَمْ يُسَمِّهِ.

وَالضَّمِيرُ فِي «مَالِهِ» لِلْمَشْتَرَى، مَعَ أَنَّهُ لَا يَصِحُّ فِي الصُّورَتَيْنِ. قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[١]: لَوْ اشْتَرَى بِمَالٍ نَفْسَهُ سِلْعَةً لْغَيْرِهِ، فَفِيهِ طَرِيقَانِ: عَدَمُ الصِّحَّةِ قَوْلًا وَاحِدًا، وَهِيَ طَرِيقَةُ الْقَاضِي فِي «الْمَجْرَدِ». وَإِجْرَاءُ الْخِلَافِ فِيهِ، كَتَصَرُّفِ الْفُضُولِيِّ، وَهُوَ الْأَصَحُّ. قَالَ فِي «الْفَائِدَةِ الْعَشْرِينَ».

[١] «الْإِنْصَافُ» (٥٨/١١).

ابن ماجه، والترمذي^[١]، وصَحَّحَهُ.

(إِلَّا مَوْصُوفًا^(١)) بِصِفَاتِ سَلَمٍ (لَمْ يُعَيَّنْ) فَيَصِحُّ؛ لِقَبُولِ ذِمَّتِهِ
لِلتَّصَرُّفِ (إِذَا قُبِضَ) الْمَبِيعُ، (أَوْ) قُبِضَ (ثَمْنُهُ بِمَجْلِسِ عَقْدٍ). فَإِنْ لَمْ
يُقْبَضْ أَحَدُهُمَا فِيهِ: لَمْ يَصِحَّ؛ لِأَنَّهُ يَبْعُ دَيْنٍ بِدَيْنٍ، وَقَدْ نُهِيَ عَنْهُ^[٢].
(وَلَا) يَصِحُّ (بَلْفِظِ سَلَفٍ، أَوْ سَلَمٍ) وَلَوْ قُبِضَ ثَمْنُهُ بِمَجْلِسِ عَقْدٍ؛
لَأَنَّهُ سَلَمٌ وَلَا يَصِحُّ حَالًا.

(وَالْمَوْصُوفُ الْمَعْيُنُ: ك: بَعْتُكَ عَبْدِي فَلَانًا. وَيَسْتَقْصِي صِفَتَهُ)
بَكْذَا. فَيَصِحُّ، (وَيَجُوزُ التَّفَرُّقُ) فِيهِ (قَبْلَ قَبْضِ) لَهُ، أَوْ لِثَمْنِهِ،
(ك) بَيْعِ (حَاضِرٍ) بِالْمَجْلِسِ، كَأَمَةِ مَلْفُوفَةٍ أُبِيعَتْ بِالصِّفَةِ،.
(وَيَنْفَسِخُ عَقْدٌ عَلَيْهِ بَرْدُهُ؛ لِفَقْدِ صِفَةٍ) مِنَ الصِّفَاتِ الْمَشْرُوطَةِ
فِيهِ؛ لَوْفُوعِ الْعَقْدِ عَلَى عَيْنِهِ، بِخِلَافِ الْمَوْصُوفِ فِي الذِّمَّةِ، فَلَهُ رَدُّهُ،

(١) قوله: (إِلَّا مَوْصُوفًا) كَأَن يَقُولَ: بَعْتُكَ عَبْدًا صِفَتُهُ كَذَا وَكَذَا،
يَسْتَقْصِي صِفَاتِ السَّلَمِ فِيهِ.

وقيل: لَا يَصِحُّ، وَحَكَاهُ الشَّيْخُ رِوَايَةً.

وقيل: يَصِحُّ إِنْ كَانَ فِي مِلْكِهِ وَإِلَّا فَلَا، اخْتَارَهُ الشَّيْخُ تَقِيَّ الدِّينِ.

[١] أخرجه الترمذي (١٢٣٢)، وابن ماجه (٢١٨٧). وصححه الألباني في «الإرواء»
(١٢٩٢).

[٢] يشير إلى حديث ابن عمر مرفوعًا: نهى عن بيع الكالئ بالكالئ. أخرجه الطحاوي في
«شرح المعاني» (٢١/٤)، والدارقطني (٧١/٣)، والحاكم (٥٧/٢)، والبيهقي (٥/
٢٩٠). وضعفه الألباني في «الإرواء» (١٣٨٢).

وطلبُ بدله.

(و) يَنْفَسُخُ الْعَقْدُ عَلَى مَوْصُوفٍ مُعَيَّنٍ بِـ(تَلَفِهِ قَبْلَ قَبْضٍ)؛ لَفَوَاتٍ مَحَلَّ الْعَقْدِ، بِخِلَافِ الْمَوْصُوفِ فِي الذَّمَّةِ^(١).

(ولا) يَصِحُّ بَيْعُ (أَرْضٍ مَوْقُوفَةٍ، مِمَّا فُتِحَ عَنَوَةً، وَلَمْ يُقَسَمْ، كـ) مَزَارِعِ (مِصْرَ، وَالشَّامِ، وَ) كَذَا: (العراقُ)؛ لِأَنَّهَا مَوْقُوفَةٌ، أُقِرَّتْ بِأَيْدِي أَهْلِهَا بِالْخَرَجِ، كَمَا تَقَدَّمَ. (غَيْرِ الْحِيرَةِ) بِكُسْرِ الْحَاءِ: مَدِينَةٌ قُرْبَ الْكُوفَةِ. (و) غَيْرِ (أَلَيْسَ) بَضْمِ الْهَمْزَةِ، وَتَشْدِيدِ اللَّامِ مَفْتُوحَةً بَعْدَهَا يَاءٌ سَاكِنَةٌ، ثُمَّ سَيْنٌ مُهْمَلَةٌ: مَدِينَةٌ بِالْجَزِيرَةِ. (و) غَيْرِ (بَانِقِيَا) بِالْمُوَحَّدَةِ أَوَّلُهُ وَكُسْرِ الثُّونِ. (و) غَيْرِ (أَرْضِ بَنِي صَلُوبَا) بَفَتْحِ الصَّادِ الْمَهْمَلَةِ، وَضْمِ اللَّامِ؛ لَفَتْحِ هَذِهِ الْقُرَى صُلْحًا. (إِلَّا الْمَسَاكِينَ) وَلَوْ مِمَّا فُتِحَ عَنَوَةً، فَيَصِحُّ بَيْعُهَا مُطْلَقًا؛ لِأَنَّ

(١) قال في «المستوعب»^[١]: البيوعُ على ضَرَرَيْنِ:

بَيْعُ مَوْصُوفٍ فِي الذَّمَّةِ: وَهُوَ الْمُسْلَمُ فِيهِ.

وَالثَّانِي: بَيْعُ الْأَعْيَانِ. فَيَصِحُّ بَيْعُهَا إِمَّا بِرُؤْيَيْهَا، أَوْ بِالصِّفَةِ، سَوَاءٌ كَانَتِ الْعَيْنُ غَائِبَةً، أَوْ حَاضِرَةً مَسْتُورَةً، كَالْجَارِيَةِ الْمُنْتَقِبَةِ، وَالْأَمْتَةِ فِي ظُرُوفِهَا، وَالثُّوبِ فِي الْكُمِّ، لَمْ يَرَهَا الْمُتَبَايِعَانِ أَوْ أَحَدُهُمَا، فَيَتَبَايَعَا بِالصِّفَةِ، وَهَذَا يُسَمَّى: بَيْعُ الْبَارِنَامِجِ. وَإِذَا وَجَدَهَا الْمُشْتَرِي عَلَى تِلْكَ الصِّفَةِ، لَمْ يَكُنْ لَهُ الْفَسْخُ.

[١] «المستوعب» (١/٥٨٠).

الصَّحَابَةُ أَقْتَطَعُوا الْخُطَطَ فِي الْكُوفَةِ وَالْبَصْرَةِ فِي زَمَنِ عُمَرَ، وَبَنَوْهَا مَسَاكِنَ، وَتَبَايَعُوهَا مِنْ غَيْرِ نَكِيرٍ، فَكَانَ كَالِإِجْمَاعِ. وَكَفَرَسِ مُتَجَدِّدٍ.
(و) إِلَّا (إِذَا بَاعَهَا) أَي: الْأَرْضَ الْمَوْقُوفَةَ مِمَّا فُتِحَ عَنْوَةً (الْإِمَامُ لِمَصْلَحَةٍ)، كاحتياجها لِعِمَارَةٍ، وَلَا يَعْمُرُهَا إِلَّا مَنْ يَشْتَرِيهَا؛ لِأَنَّ فِعْلَ الْإِمَامِ كَحُكْمِهِ.

(أَوْ) إِلَّا إِذَا بَاعَهَا (غَيْرُهُ) أَي: الْإِمَامُ، (وَحَكَمَ بِهِ) أَي: الْبَيْعِ (مَنْ يَرَى صِحَّتَهُ)؛ لِأَنَّهُ حُكْمٌ فِي مُخْتَلَفٍ فِيهِ، فَتَقَدَّرَ كَسَائِرُ مَا فِيهِ اخْتِلَافٌ.

(وَتَصِحُّ إِجَارَتُهَا^(١)) أَي: الْأَرْضِ الْمَوْقُوفَةَ مِمَّا فُتِحَ عَنْوَةً، مُدَّةً مَعْلُومَةً، بِأَجْرِ مَعْلُومٍ؛ لِأَنَّ عَمَرَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ أَقَرَّهَا بِأَيْدِي أَرْبَابِهَا بِالْخَرَجِ الَّذِي ضَرَبَهُ أَجْرَةً لَهَا فِي كُلِّ عَامٍ. وَلَمْ يُقَدَّرْ مُدَّتُهَا؛ لِلْعُمُومِ الْمَصْلَحَةِ فِيهَا، وَالْمُسْتَأْجِرُ لَهُ أَنْ يُؤَجَّرَ.

(وَلَا) يَصِحُّ (بَيْعُ) رِبَاعِ مَكَّةَ وَالْحَرَمِ، (وَلَا إِجَارَةُ^(٢)) رِبَاعِ مَكَّةَ،

(١) فَإِنْ سَكَنَ بِأَجْرَةٍ، لَمْ يَأْتُمْ بِدَفْعِهَا، ذَكَرَهُ الْقَاضِي وَغَيْرُهُ. وَفِي «الْاِخْتِيَارَاتِ»: يَأْتُمْ بِدَفْعِهَا.

(٢) وَقِيلَ: يَجُوزُ الْبَيْعُ وَالْإِجَارَةُ، وَهُوَ رَوَايَةٌ عَنْ أَحْمَدَ، اخْتَارَهُ الْمَوْفِقُ وَالشَّارِحُ وَفَاقًا لِلشَّافِعِيِّ.

وَاخْتَارَ الشَّيْخُ، وَابْنُ الْقَيِّمِ: جَوَازَ الْبَيْعِ فَقَطْ.

و) لَا رِبَاعَ (الْحَرَمُ^(١)، وهي) أَي: الرِّبَاعُ: (المنازلُ)؛ لِحَدِيثِ عَمْرِو ابْنِ شُعَيْبٍ، عَنْ أَبِيهِ، عَنْ جَدِّهِ، قَالَ: قَالَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ فِي مَكَّةَ: «لَا تُبَاعُ رِبَاعُهَا، وَلَا تُكْرَى بُيُوتُهَا»^[١]. رواه الأثرم. وعن مُجَاهِدٍ مَرْفُوعًا: «مَكَّةُ حَرَامٌ يَبِيعُ رِبَاعُهَا، حَرَامٌ إِجَارَتُهَا»^[٢]. رواه سَعِيدٌ. وَرُويَ أَنَّهَا كَانَتْ تُدْعَى السَّوَائِبَ عَلَى عَهْدِ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ^[٣]. ذَكَرَهُ مُسَدَّدٌ فِي «مُسْنَدِهِ» وَ(لِفَتْحِهَا عَنَوَةٌ^(٢))

- (١) وَقِيلَ: إِنَّمَا حَرَّمَ يَبِيعُ رِبَاعِ مَكَّةَ وَإِجَارَتُهَا؛ لِأَنَّ الْحَرَّمَ حَرِيمَ الْمَسْجِدِ الْحَرَامِ، وَقَدْ جَعَلَهُ اللَّهُ لِلنَّاسِ، سَوَاءً الْعَاكِفُ فِيهِ وَالْبَادِ، فَلَا يَجُوزُ لِأَحَدٍ التَّخْصِصُ بِمِلْكِهِ وَتَحْجِيرِهِ.
- لَكِنْ إِنْ احتَاجَ إِلَى مَا فِي يَدِهِ مِنْهُ سَكَنَهُ، وَإِنْ اسْتَغْنَى عَنْهُ، وَجَبَ بِذَلِكَ فَاضِلُهُ لِلْمُحْتَاجِ إِلَيْهِ. وَهُوَ مَسْلُكُ ابْنِ عَقِيلٍ فِي «نَظَرِيَّاتِهِ»، وَسَلَكَه الْقَاضِي فِي «خِلَافِهِ»، وَاخْتَارَهُ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ، وَتَرَدَّدَ كَلَامُهُ فِي جَوَازِ الْبَيْعِ، فَأَجَازَهُ مَرَّةً، وَمَنَعَهُ أُخْرَى.
- (٢) أَي: لَا يَصِحُّ ذَلِكَ. وَفِي تَعْلِيلِ عَدَمِ الصَّحَّةِ بِكَوْنِهَا فُتِحَتْ عَنَوَةٌ، تَبَعًا «لِلتَّنْقِيحِ»، نَظَرًا لَا يَخْفَى. (ح م ص)^[٤].

[١] أَخْرَجَهُ الدَّارِقُطْنِيُّ (٥٨/٣)، وَالْحَاكِمُ (٥٣/٢) مِنْ حَدِيثِ عَبْدِ اللَّهِ بْنِ عَمْرٍو، وَضَعَفَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الضَّعِيفَةِ» (٤٥١٢).

[٢] أَخْرَجَهُ أَبُو عُبَيْدٍ فِي الْأَمْوَالِ (١٦٢)، وَالْفَاكِهِي فِي أَخْبَارِ مَكَّةَ (٢٠٥٣).

[٣] أَخْرَجَهُ ابْنُ مَاجَه (٣١٠٧) عَنْ عَلْقَمَةَ بْنِ نَضْلَةَ قَالَ: تَوَفَّى رَسُولُ اللَّهِ ﷺ، وَأَبُو بَكْرٍ، وَعُمَرُ، وَمَا تَدْعَى رِبَاعَ مَكَّةَ إِلَّا السَّوَائِبَ. وَضَعَفَهُ الْأَلْبَانِيُّ.

[٤] «إِرْشَادُ أَوَّلِي النِّهْيِ» ص (٦٣٠).

ولم تُقَسِّم^(١) بَيْنَ الْغَانِمِينَ، فَصَارَتْ وَقُفًّا عَلَى الْمُسْلِمِينَ، كَبَقَاعِ الْمَنَاسِكِ. وَدَلِيلُ فَتْحِهَا عَنَوَةً: خَبَرُ أُمِّ هَانِيٍّ فِي أَمَانِ حَمَوِيَّهَا. وَتَقَدَّمَ. وَأَمْرُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ بِقَتْلِ أَرْبَعَةٍ، فَقُتِلَ مِنْهُمْ ابْنُ خَطْلٍ، وَمِقْيَسُ بْنُ صُبَابَةَ^(٢). فَإِنْ سَكَنَ بِأَجْرَةٍ: لَمْ يَأْتُمْ بِدَفْعِهَا^(٣)؛ لِلْحَاجَةِ.

(ولا) يَصِحُّ بَيْعُ (مَاءِ عِدٍّ) بِكَسْرِ الْعَيْنِ، وَتَشْدِيدِ الدَّالِ، أَيْ: الَّذِي لَهُ مَادَّةٌ لَا تَنْقَطِعُ، (ك) مَاءِ (عَيْنٍ، وَنَفْعٍ بَثْرٍ)؛ لِحَدِيثِ: «الْمُسْلِمُونَ شُرَكَاءُ فِي ثَلَاثٍ، فِي الْمَاءِ، وَالْكَلَاءِ، وَالنَّارِ». رَوَاهُ أَبُو عُبَيْدٍ^[١]، وَالْأَثَرُ. وَيَصِحُّ بَيْعُ مَاءِ الْمَصْنَعِ الْمَعْدَّةِ لِمِيَاهِ الْأَمْطَارِ،

لَا يَصِحُّ تَعْلِيلُ بَفَتْحِهَا عَنَوَةً، بَلْ لِلنَّهْيِ خِلَافًا لَهُمَا؛ وَلِأَنَّ إِجَارَةَ الْعَنَوَةِ جَائِزَةٌ. (غَايَةُ)^[٢].

(١) أَشَارَ الشَّارِحُ بِقَوْلِهِ: (وَلَمْ تُقَسِّم) إِلَى أَنَّ كَوْنَهَا فُتِحَتْ عَنَوَةً غَيْرُ كَافٍ وَحْدَهُ فِي تَعْلِيلِ الْحُكْمِ الْمَذْكُورِ، وَالْمَصْنُفُ تَابَعَ «لِلتَّنْقِيحِ» فِي ذَلِكَ، كَمَا أَفْصَحَ عَنْهُ الشَّيْخُ فِي «حَاشِيَتِهِ».

(٢) صُبَابَةُ: بِالضَّادِ الْمَهْمَلَةِ.

(٣) قَوْلُهُ: (لَمْ يَأْتُمْ بِدَفْعِهَا) فَيُعَايَا بِهَا.

[١] أَخْرَجَهُ أَبُو عُبَيْدٍ فِي «الْأَمْوَالِ» (٧٢٩). وَهُوَ عِنْدَ أَبِي دَاوُدَ (٣٤٧٧) مِنْ حَدِيثِ رَجُلٍ مِنَ الصَّحَابَةِ، وَابْنِ مَاجَهَ (٢٤٧٢) مِنْ حَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ. وَعِنْدَ أَبِي عُبَيْدٍ بِلَفْظٍ: «النَّاسُ شُرَكَاءُ...». وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الْإِرْوَاءِ» تَحْتَ حَدِيثِ (١٥٥٢) بِلَفْظٍ: «الْمُسْلِمُونَ».

[٢] «غَايَةُ الْمُنْتَهَى» (٥٠١/١).

وَنَحْوِهَا، إِنْ عُلِمَ؛ لِمَلِكِهِ بِالْحُصُولِ فِيهَا.
 (وَلَا) يَصِحُّ بَيْعُ (مَا فِي مَعْدِنِ جَارٍ^(١)) إِذَا أُخِذَ مِنْهُ شَيْءٌ خَلَفَهُ
 غَيْرُهُ (كَقَارٍ، وَمِلْحٍ، وَنَفْطٍ)؛ لِأَنَّ نَفْعَهُ يَعْثُمُ فَلَـمْ يُمْلِكْ، كَالْمَاءِ الْعِدِّ.
 فَإِنْ كَانَ جَامِدًا: مُلْكُ بَيْعِ الْأَرْضِ. وَيَأْتِي.

(وَلَا) يَصِحُّ بَيْعُ (نَابِتٍ مِنْ كَلَأٍ، وَشَوْكٍ، وَنَحْوِ ذَلِكَ) كَطَائِرٍ
 عَشَّشَ فِي أَرْضِهِ، وَسَمَكٍ نَضَبَ عَنْهُ الْمَاءُ بِأَرْضٍ (مَا لَمْ يَحْزُهُ): لِأَنَّهُ
 لَا يُمْلِكُ إِلَّا بِالْحَوْزِ^(٢) (فَلَا يَدْخُلُ) شَيْءٌ مِنْ ذَلِكَ (فِي بَيْعِ أَرْضٍ)؛
 لِأَنَّهُ مُشْتَرَكٌ بَيْنَ الْمُسْلِمِينَ حَتَّى يُحَازَ. (وَمُشْتَرِيهَا) أَي: الْأَرْضِ

(١) قوله: (وَمَعْدِنِ جَارٍ) احْتَرَزَ بِهِ عَنِ الْجَامِدِ، كَالذَّهَبِ وَالْفِضَّةِ، وَالصُّفْرِ
 وَالرَّصَاصِ، وَالْكُحْلِ، وَسَائِرِ الْجَوَاهِرِ، كَالْيَاقُوتِ وَالزَّبَرْجَدِ، فَيَجُوزُ
 بَيْعُهُ قَبْلَ حِيَازَتِهِ مِنْ مَالِكِ الْأَرْضِ، وَلَا يُؤْخَذُ بِغَيْرِ إِذْنِهِ؛ لِمَلِكِهِ بِمِلْكِ
 الْأَرْضِ. وَيَسْتَوِي الْمَوْجُودُ فِيهَا خَفِيًّا، وَمَا حَدَثَ بَعْدَ أَنْ مَلَكَهَا. (ح
 م ص)^[١].

(٢) لَكِنْ يَأْتِي فِي «الصَّيْدِ» أَنَّ عَدَمَ مِلْكٍ مَا تَقَدَّمَ، قُصِدَ بِمَا إِذَا حَصَلَ
 بِمَكَانٍ غَيْرِ مُعَدٍّ لِلصَّيْدِ، فَأَمَّا إِذَا كَانَ مُعَدًّا لَهُ كَالْبُرْجِ الْمَعْدِّ، وَالْبِرْكَةِ
 الْمَعْدَّةِ لَهُ، كَالسَّمَكِ، فَهُوَ يُمْلِكُ بِمَجَرَّدِ تَعَشِيثِهِ أَوْ دُخُولِهِ، فَلَيْسَ
 لِأَحَدٍ أَخْذُهُ. وَاللَّهُ سُبْحَانَهُ أَعْلَمُ. (مُسْتَوْعَب).

[١] «إرشاد أولي النهى» ص (٦٣١).

(أَحَقُّ بِهِ^(١)) أَي: بِمَا فِي الْأَرْضِ مِنْ ذَلِكَ؛ لَكُونِهِ فِي أَرْضِهِ. (وَمَنْ أَخَذَهُ: مَلَكَهُ) بِحَوِزِهِ. (وَيَحْرُمُ دُخُولُهُ) (لِأَجْلِ) أَخَذَ (ذَلِكَ بِغَيْرِ إِذْنِ رَبِّ الْأَرْضِ، إِنْ حُوِّطَتْ) الْأَرْضُ؛ لِتَعَدِّيهِ، وَلَا يَمْنَعُ مِنْ مِلْكِهِ بِالْحَوِزِ.

(وَالَّا) بِأَنْ لَمْ تُحَوِّطْ: (جَازَ) دُخُولُهُ لِأَخْذِهِ؛ لِدَلَالَةِ الْحَالِ عَلَى الْإِذْنِ فِيهِ (بِلا ضَرَرٍ) عَلَى رَبِّ الْأَرْضِ. فَإِنْ تَضَرَّرَ بِالْدُخُولِ: حَرَمَ. (وَحَرَمَ) عَلَى رَبِّ أَرْضٍ: (مَنْعَ مُسْتَأْذِنٍ^(٢)) فِي دُخُولِ، (إِنْ لَمْ يَحْصُلْ) مِنْهُ (ضَرَرٌ) بِدُخُولِهِ؛ لِلْخَبَرِ^[١].

- (١) قوله: (وَمُسْتَرِيهَا أَحَقُّ بِهِ .. إلخ) قال في القاعدة «٨٥»^[٢]: وهو - أي: صَاحِبُ الْأَرْضِ - مُقَدَّمٌ عَلَى غَيْرِهِ بِذَلِكَ؛ إِذْ لَا يَلْزَمُهُ أَنْ يَبْذُلَ مِنَ الْمَاءِ وَالْكَلَاءِ إِلَّا الْفَاضِلَ عَنْ حَوَائِجِهِ. وَلَوْ سَبَقَ غَيْرُهُ وَحَقَّقَ سَبَبَ الْمِلْكِ بِحَيَازَتِهِ إِلَيْهِ، فَقَالَ الْقَاضِي وَالْأَكْثَرُونَ: يَمْلِكُهُ.
- (٢) قوله: (وَحَرَمَ مَنْعَ مُسْتَأْذِنٍ .. إلخ) وَيَتَجَهُّ: وَيَدْخُلُ قَهْرًا. (غَايَةُ)^[٣]. (خطه).

[١] أخرجه أحمد (٣٣١/١٨) (١١٨١٢) من حديث أبي سعيد الخدري، مرفوعًا: «إذا أتيت على حائط، فناد صاحبه ثلاثًا، فإن أجابك، وإلا فكل من غير أن تفسد». وأخرجه أيضًا (٢٥٥/١١) (٦٦٧٣) من حديث عبد الله بن عمرو، مرفوعًا: «من منع فضل مائه، أو فضل كلته، منعه الله فضله يوم القيامة». وانظر: «الإرواء» (٢٥٢١)، و«الصحيحة» (١٤٢٢، ٣١٢١).

[٢] «قواعد ابن رجب» ص (١٩٠).

[٣] «غاية المنتهى» (٥٠٢/١).

(وَطُلُولٌ) بَارِضٍ (تَجْنِي مِنْهَا النَّحْلُ: كَكَلَاءٍ) فِي الْحُكْمِ،
(وَأَوَّلِي) بِالْإِبَاحَةِ مِنَ الْكَلَاءِ. (وَنَحْلُ رَبِّ الْأَرْضِ أَحَقُّ بِهِ) أَيِ بَطَلٍ
فِي أَرْضِهِ؛ لِأَنَّهُ فِي مَلِكِهِ.

الشَّرْطُ (الْخَامِسُ: الْقُدْرَةُ عَلَى تَسْلِيمِهِ) أَيِ: الْمَبِيعِ. وَكَذَا:
الْثَّمَنُ الْمَعْيَنُ؛ لِأَنَّ غَيْرَ الْمَقْدُورِ عَلَى تَسْلِيمِهِ كَالْمَعْدُومِ. (فَلَا يَصِحُّ:
بَيْعُ) قِرْنٍ (أَبْقٍ^(١))؛ لِحَدِيثِ النَّهْيِ عَنْ بَيْعِهِ^[١]، (و) لَا نَحْوِ جَمَلٍ
(شَارِدٍ)، عُلِمَ مَكَانُهُ أَوْ لَا؛ لِحَدِيثِ مُسْلِمٍ^[٢]، عَنْ أَبِي هُرَيْرَةَ مَرْفُوعًا:
نَهَى عَنْ بَيْعِ الْغَرَرِ. وَفَسَّرَهُ الْقَاضِي وَجَمَاعَةٌ: بِمَا تَرَدَّدَ بَيْنَ أَمْرَيْنِ لَيْسَ
أَحَدُهُمَا أَظْهَرَ. (وَلَوْ) كَانَ يَبِيعُ أَبْقٍ وَشَارِدٍ (لِقَادِرٍ عَلَى تَحْصِيلِهِمَا)؛

(١) قَوْلُهُ: (فَلَا يَصِحُّ بَيْعُ أَبْقٍ) وَقَدَّمَ فِي «الْفُرُوعِ» الصَّحَّةَ لِقَادِرٍ عَلَيْهِ،
اخْتَارَهُ الْمَوْفَّقُ، وَالشَّارِحُ، وَالتَّائِظُ، وَصَوَّبَهُ فِي «الْإِنْصَافِ» وَفَاقًا
لِمَالِكٍ وَأَبِي حَنِيفَةَ.

قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[٣]: وَظَاهِرُ كَلَامِهِ وَكَلَامِ غَيْرِهِ: أَنَّهُ لَوْ اشْتَرَاهُ يَظُنُّ
أَنَّهُ لَا يَقْدِرُ عَلَى تَحْصِيلِهِ، فَبَانَ بِخِلَافِ ذَلِكَ، وَحَصَّلُهُ: أَنَّهُ لَا يَصِحُّ،
وَهُوَ أَحَدُ الْوَجْهَيْنِ، قُلْتُ: وَهُوَ الصَّوَابُ. وَقِيلَ: يَصِحُّ. وَأُطْلِقَهُمَا فِي
«الْقَوَاعِدِ الْفَقْهِيَّةِ» وَ«الْأُصُولِيَّةِ».

[١] أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (٤٧٠/١٧) (١١٣٧٧)، وَابْنُ مَاجَهَ (٢١٩٦) مِنْ حَدِيثِ أَبِي سَعِيدٍ

الْخَدْرِيِّ. وَضَعْفُهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الْإِرْوَاءِ» (١٢٩٣).

[٢] أَخْرَجَهُ مُسْلِمٌ (١٥١٣) مِنْ حَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ.

[٣] «الْإِنْصَافِ» (٩٠/١١).

لأنَّه مُجَرَّدُ تَوْهَمٍ لَا يُنَافِي تَحَقُّقَ عَدَمِهِ، وَلَا ظَنَّهُ، بِخِلَافِ ظَنِّ الْقُدْرَةِ عَلَى تَحْصِيلِ مَغْضُوبٍ.

(وَلَا) يَصِحُّ: بَيْعُ (سَمَكٍ بِمَاءٍ)؛ لِأَنَّهُ غَرَرٌ، (إِلَّا) سَمَكًا (مَرْتِيًّا) لَصَفَاءِ الْمَاءِ، (بِ) مَاءٍ (مَحْضٍ يَسْهُلُ أَخْذُهُ^(١) مِنْهُ) كَحَوْضٍ، فَيَصِحُّ؛ لِأَنَّهُ مَعْلُومٌ مُمَكِّنٌ تَسْلِيمُهُ، كَمَا لَوْ كَانَ بِطَسِيتٍ. فَإِنْ لَمْ يَسْهُلْ بَحِثٌ يُعْجِزُ عَنْ تَسْلِيمِهِ: لَمْ يَصِحَّ بَيْعُهُ. وَكَذَا: إِنْ لَمْ يَكُنْ مَرْتِيًّا، أَوْ لَمْ يَكُنْ بِمَحْضٍ، كَمُتَّصِلٍ بِنَهْرٍ.

(وَلَا) يَصِحُّ: بَيْعُ (طَائِرٍ يَصْعُبُ أَخْذُهُ^(٢)) وَلَوْ أَلْفَ الرُّجُوعِ؛ لِأَنَّهُ غَرَرٌ، (إِلَّا) إِذَا كَانَ (بِ) مَكَانٍ (مُغْلَقٍ، وَلَوْ طَالَ زَمَنُهُ) أَي: الْأَخْذِ؛ لِأَنَّهُ مَقْدُورٌ عَلَى تَسْلِيمِهِ.

(١) قوله: (يَسْهُلُ أَخْذُهُ) مُقْتَضَاهُ: أَنَّهُ لَوْ كَانَ مَرْتِيًّا بِمَاءٍ، لَكِنْ يَصْعُبُ أَخْذُهُ، أَنَّهُ لَا يَصِحُّ بَيْعُهُ.

وَيُطْلَبُ الْفَرْقُ بَيْنَهُ وَبَيْنَ الطَّائِرِ إِذَا صَعُبَ أَخْذُهُ، وَلَكِنْ كَانَ بِمُغْلَقٍ؟. وَلَعَلَّ الْفَرْقَ، أَنَّ لِنَوْعِ السَّمَكِ قُوَّةَ الْعَوْصِ فِي الطَّيْنِ بَحِثٌ يَتَعَذَّرُ أَخْذُهُ، فَاعْتَبِرَتِ السَّهُولَةُ فِيهِ، بِخِلَافِ الطَّائِرِ. فَإِنَّهُ لَيْسَ لَهُ تِلْكَ الْقُوَّةُ، بَلْ لَهُ قُوَّةُ الطَّيْرَانِ، وَكَوْنُهُ بِمُغْلَقٍ مَنَعَهُ مِنْ ذَلِكَ. (م خ) [١]. (خطه).

(٢) قوله: (وَلَا طَائِرٍ يَصْعُبُ أَخْذُهُ.. إلخ) أَوْ فِي الْهَوَاءِ وَأَلْفَ الرُّجُوعِ.

(ولا): يَبِيعُ (مَغْضُوبٌ)؛ لما تَقَدَّمَ. (إِلَّا لَغَاصِبِهِ)؛ لانتِفَاءِ الْغَرَرِ، (أَوْ) لِمَقَادِرٍ عَلَى أَخْذِهِ أَي: الْمَغْضُوبِ مِنْ غَاصِبِهِ؛ لما تَقَدَّمَ. (وَلَهُ) أَي: مُشْتَرِي الْمَغْضُوبِ؛ لظَنُّ الْقُدْرَةِ عَلَى تَحْصِيلِهِ: (الْفَسْخُ) إِنْ عَجَزَ^(١) عَنْ تَحْصِيلِهِ بَعْدَ الْبَيْعِ؛ إِزَالَةً لَضَرَرِهِ. الشَّرْطُ (السَّادِسُ: مَعْرِفَةُ مَبِيعٍ)؛ لِأَنَّ الْجَهَالََةَ بِهِ غَرَرٌ، وَلِأَنَّهُ يَبِيعُ، فَلَمْ يَصِحَّ مَعَ الْجَهْلِ بِالْمَبِيعِ، كَالسَّلَمِ. وَقَوْلُهُ تَعَالَى: ﴿وَأَحَلَّ اللَّهُ الْبَيْعَ﴾ [البقرة: ٢٧٥]: مَخْصُوصٌ بِمَا إِذَا عُلِمَ الْمَبِيعُ.

وَحَدِيثُ: «مَنْ اشْتَرَى مَا لَمْ يَرَهُ، فَهُوَ بِالْخِيَارِ إِذَا رَأَاهُ»^[١]: يَرْوِيهِ عُمَرُ بْنُ إِبْرَاهِيمَ الْكُرْدِيُّ، وَهُوَ مَتْرُوكُ الْحَدِيثِ. وَيَحْتَمِلُ أَنْ مَعْنَاهُ: إِذَا أَرَادَ شِرَاءَهُ، فَهُوَ بِالْخِيَارِ بَيْنَ الْعَقْدِ عَلَيْهِ وَتَرْكِهِ. (بِرُؤْيَا مُتَعَاقِدَيْنِ) بَائِعٍ وَمُشْتَرٍ، رُؤْيَا يُعْرَفُ بِهَا الْمَبِيعُ. (مُقَارِنَةً)^(٢) رُؤْيَاهُ لِلْعَقْدِ؛ بَأَنَّ لَا تَتَأَخَّرَ عَنْهُ. (لِجَمِيعِهِ) أَي:

(١) قَوْلُهُ: (وَلَهُ الْفَسْخُ إِنْ عَجَزَ) قَالَ فِي «شرح الإقناع»^[٢]: وَأَمَّا إِذَا اشْتَرَاهُ ظَانًّا قُدْرَتَهُ عَلَى تَحْصِيلِهِ، ثُمَّ تَبَيَّنَ عَجْزُهُ حَالَ الْبَيْعِ، فَالظَّاهِرُ: أَنَّهُ لَا يَصِحُّ؛ لِأَنَّ الْإِعْتِبَارَ فِي الْمُعَامَلَاتِ بِمَا فِي نَفْسِ الْأَمْرِ، كَمَا تَقَدَّمَ.

(٢) قَوْلُهُ: (مُقَارِنَةً) صِفَةً لـ «رُؤْيَا»، فَهُوَ مَجْزُورٌ، وَلَا يَصِحُّ أَنْ يُقْرَأَ بِالرَّفْعِ؛

[١] أَخْرَجَهُ الدَّارِقُطْنِيُّ (٣/٤-٥)، وَابْنُ بَيْهَقٍ (٥/٢٦٨) مِنْ حَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ.

[٢] «كشاف القناع» (٧/٣٣٤).

المبيع، مُتَعَلِّقٌ بـ«رؤية» كَوَجْهَيِ ثَوْبٍ مَنقُوشٍ.

(أو) بِرُؤْيَا لـ(بَعْضِ) مَبِيعٍ (يَدُلُّ) بَعْضُهُ (عَلَى بَقِيَّتِهِ، كـ) رُؤْيَا (أَحَدِ وَجْهَيِ ثَوْبٍ غَيْرِ مَنقُوشٍ) وَظَاهِرِ الصَّبْرَةِ الْمَتَسَاوِيَةِ، وَوَجْهِ الرَّقِيقِ، وَمَا فِي ظُرُوفٍ وَأَعْدَالٍ مِنْ جِنْسٍ وَاحِدٍ مُتَسَاوِيِ الْأَجْزَاءِ، وَنَحْوِهَا؛ لِحُصُولِ الْعِلْمِ بِالْمَبِيعِ بِذَلِكَ.

(فَلَا يَصِحُّ) الْبَيْعُ: (إِنْ سَبَقَتْ) الرُّؤْيَا (الْعَقْدَ بَزْمَنِ يَتَغَيَّرُ فِيهِ^(١))

صِفَةً لـ«معرفة»، وهذا يناسب ما سيُفْرَعُ مِنْ قَوْلِهِ: «فَلَا يَصِحُّ.. إلخ».

وقوله: (مقارنة). أي: للعقد.

وأما قوله: «لجميعه» فمتعلقٌ بـ«رؤية»، واللَّامُ مُقَدِّمَةٌ؛ لِأَنَّ الْعَامِلَ هُنَا ضَعِيفٌ؛ لِأَنَّهُ مَصْدَرٌ، وَهُوَ فَرَعُ الْفِعْلِ فِي الْعَمَلِ. والمرادُ بِالمُقَارَنَةِ أَعْمٌ مِنَ الْمُقَارَنَةِ الْحَقِيقِيَّةِ، وَالتَّقَدُّمُ بَزْمَنِ لَا يَتَغَيَّرُ فِيهِ الْمَبِيعُ؛ بِدَلِيلِ أَنَّهُ فَرَعَ عَلَيْهِ فِيمَا يَأْتِي قَوْلُهُ: «فَلَا يَصِحُّ إِنْ سَبَقَتْ الْعَقْدَ بَزْمَنِ.. إلخ» وَإِلَّا لَكَانَ الْمَفْرُغُ عَدَمَ الصَّحَّةِ إِذَا سَبَقَتْ الْعَقْدَ مُطْلَقًا. (خطه).

(١) قوله: (يَتَغَيَّرُ فِيهِ) أي: يُمَكِّنُ أَنْ يَتَغَيَّرَ فِيهِ.

قال في «الإنصاف»^[١]: ظاهِرُ قَوْلِهِ: أَوْ رَأَاهُ، ثُمَّ عَقَدَ بَعْدَ ذَلِكَ بَزْمَنِ لَا يَتَغَيَّرُ فِيهِ ظَاهِرًا. أَنَّهُ لَوْ عَقَدَ عَلَيْهِ بَعْدَ ذَلِكَ بَزْمَنِ يُحْتَمَلُ التَّغَيُّرُ فِيهِ وَعَدَمُهُ عَلَى السَّوَاءِ، أَنَّهُ لَا يَصِحُّ الْعَقْدُ. وَهُوَ صَحِيحٌ، وَهُوَ الْمَذْهَبُ،

المبيع ظاهرًا، (ولو) كَانَ التَّغْيِيرُ فِيهِ (شَكًّا)؛ بَأَنْ مَضَى زَمَنٌ يُشَكُّ فِي تَغْيِيرِهِ تَغْيِيرًا ظَاهِرًا فِيهِ، فَلَا يَصَحُّ؛ لِلشَّكِّ فِي وَجُودِ شَرْطِهِ، وَالْأَصْلُ عَدَمُهُ. فَإِنْ سَبَقَتِ الْعَقْدَ بِزَمَنٍ لَا يَتَغَيَّرُ فِيهِ عَادَةً تَغْيِيرًا ظَاهِرًا: صَحَّ الْبَيْعُ؛ لِحُصُولِ الْعِلْمِ بِالْمَبِيعِ بِتِلْكَ الرُّؤْيَا. وَلَا حَدٌّ لِدَلِكِ الزَّمَنِ؛ إِذِ الْمَبِيعُ مِنْهُ مَا يُسْرِعُ تَغْيِيرَهُ، وَمَا يَتَبَاعَدُ، وَمَا يَتَوَسَّطُ، فَيُعْتَبَرُ كُلُّ بِحَسَبِهِ.

(وَلَا) يَصَحُّ الْبَيْعُ: (إِنْ قَالَ: بَيْعُكَ هَذَا الْبَغْلَ. فَبَانَ فَرَسًا^(١)، وَنَحْوَهُ)، كَهَذِهِ النَّاقَةِ، فَتَبَيَّنَ جَمَلًا؛ لِلْجَهْلِ بِالْمَبِيعِ.

وهو ظاهرٌ كلامٍ كثيرٍ من الأصحاب. وهو ظاهرٌ ما قدَّمه في «الفروع»، وقدَّمه في «الرعاية الكبرى».

وقيل: يَصَحُّ، جَزَمَ بِهِ فِي «المغني» و«الشرح». انتهى. قال في «الشرح»: وهو ظاهرٌ مذهبِ الشافعي.

(١) قوله: (فَبَانَ فَرَسًا .. إلخ) قد يُفَرَّقُ بَيْنَ مَا هُنَا، وَمَا يَأْتِي فِي «النكاح» مِنْ أَنَّهُ إِذَا قَالَ: زَوَّجْتُكَ ابْنَتِي هَذِهِ فَاطِمَةَ، فَبَانَ عَائِشَةَ، صَحَّ؛ بَأَنْ الْمَعْرِفَةَ لِلْمَعْقُودِ عَلَيْهِ فِي الْبَيْعِ أَضِيقُ مِنْهَا فِي النِّكَاحِ، وَلِذَا لَا يَشْتَرُطُ رُؤْيَا الزَّوْجَةِ فِي صَحَّةِ الْعَقْدِ، وَلَا وَصْفُهَا كَالْبَيْعِ، فَلَوْ قَالَ لَهُ: زَوَّجْتُكَ ابْنَتِي. وَلَيْسَ لَهُ إِلَّا وَاحِدَةٌ، صَحَّ، بِخِلَافِ مَا لَوْ قَالَ: بَيْعُكَ أُمَّتِي، وَلَيْسَ لَهُ إِلَّا وَاحِدَةٌ، مِنْ غَيْرِ رُؤْيَا وَلَا صِفَةٍ، كَمَا تَقَدَّمَ، فَتَدَبَّرْ. بَقِيَ أَنَّهُ: لِمَ اكْتَفَى فِي النِّكَاحِ بِالتَّعْيِينِ، وَاشْتَرَطَ هُنَا الْمَعْرِفَةَ؟ أَجَابَ «م ص» بِأَنَّهُ عَقْدُ مُعَاوَضَةٍ، فَاعْتَبِرَتْ فِيهِ مَعْرِفَةُ الْعَوَاضِينَ،

وَلَا يَبِيعُ الْأَنْمُودَجَ^(١)؛ بَأَنْ يُرِيَهُ صَاعًا وَيَبِيعَهُ الصُّبْرَةَ عَلَى أَنَّهَا مِثْلُهُ.
 (وَكُرُوَيْتِهِ) أَيِ: الْمَبِيعِ: (مَعْرِفَتُهُ بِلَمْسٍ، أَوْ شَمٍّ، أَوْ ذَوْقٍ) فِيمَا
 يُعْرِفُ بِهِذِهِ؛ لِحُصُولِ الْعِلْمِ بِحَقِيقَةِ الْمَبِيعِ.
 (أَوْ) مَعْرِفَةُ مَبِيعٍ بِ(وَصْفٍ مَا) أَيِ: مَبِيعٍ (يَصِحُّ سَلَمٌ فِيهِ بِمَا)
 أَيِ: وَصْفٍ (يَكْفِي فِيهِ) أَيِ: السَّلَمِ^(٢)؛ بَأَنْ يُذَكَّرَ مَا يَخْتَلِفُ بِهِ الثَّمَنُ
 غَالِبًا، وَيَأْتِي فِي «السَّلَمِ»؛ لِقِيَامِ ذَلِكَ مَقَامَ رُؤْيَيْهِ فِي حُصُولِ الْعِلْمِ بِهِ.
 فَالْبَيْعُ بِالْوَصْفِ مَخْصُوصٌ بِمَا يَصِحُّ السَّلَمُ فِيهِ.

بخلاف النكاح. فتدبر^[١].

(١) وَقِيلَ: ضَبُطُ الْأَنْمُودَجِ كَذِكْرِ الصِّفَاتِ. نَقَلَ جَعْفَرٌ فِيمَنْ يَفْتَحُ جِرَابًا
 وَيَقُولُ: الْبَاقِي بِصِفَتِهِ: إِذَا جَاءَ عَلَى صِفَتِهِ لَيْسَ لَهُ رَدُّهُ. وَصَوَّبَهُ فِي
 «الْإِنْصَافِ». وَبِجُوزِ ذَلِكَ عِنْدَ الشَّافِعِيِّ إِذَا كَانَ مَا رَأَهُ دَاخِلًا فِي
 الْمَبِيعِ.

(٢) قَالَ فِي «جَمْعِ الْجَوَامِعِ»: هَلْ يُشْتَرَطُ فِيمَنْ بَاعَ بِالصِّفَةِ أَنْ يَكُونَ قَدْ
 رَأَى الْعَيْنَ الْمُبَاعَةَ؟.

ظَاهِرُ كَلَامِهِمْ: لَا يُشْتَرَطُ ذَلِكَ. فَلَوْ وَصَفَهَا عَلَى وَصْفٍ غَيْرِهِ أَوْ غَلَبَتْ
 ظَنُّهُ، صَحَّ فِي ظَاهِرِ كَلَامِهِمْ، وَأَنَّهُ إِذَا بَاعَ مَوْصُوفًا فِي مِلْكِهِ يَصِحُّ،
 وَلَوْ لَمْ يَكُنْ قَدْ رَأَاهُ، حَتَّى وَلَوْ لَمْ يَكُنْ يَعْرِفُ صِفَتَهُ.

[١] «حَاشِيَةُ عُثْمَانَ» (٢/٢٦٢).

وَيَصِحُّ تَقَدُّمُ الْوَصْفِ عَلَى الْعَقْدِ فِي الْبَيْعِ وَالسَّلَمِ، كَتَقَدُّمِ الرُّؤْيَةِ الْعَقْدِ.
(فِيصِحُّ بَيْعُ أَعْمَى، وَشِرَاؤُهُ) مَا عَرَفَهُ بِلَمْسٍ، أَوْ شَمٍّ، أَوْ ذَوْقٍ، أَوْ
وَصْفٍ، بَعْدَ إِتْيَانِهِ بِمَا يُعْتَبَرُ فِي ذَلِكَ، (ك) مَا يَصِحُّ (تَوَكُّلُهُ) فِي بَيْعٍ
أَوْ شِرَاءٍ مُطْلَقًا.

(ثُمَّ إِنْ وَجَدَ) مُشْتَرٍ (مَا وَصِفَ) لَهُ، (أَوْ تَقَدَّمَتْ رُؤْيُهُ) الْعَقْدَ
بِزَمَنِ لَا يَتَغَيَّرُ فِيهِ الْمَبِيعُ تَغْيِيرًا ظَاهِرًا (مُتَغَيِّرًا: فَلِمُشْتَرِ الْفَسْخِ)؛ لِأَنَّ
ذَلِكَ بِمَنْزِلَةِ عَيْبِهِ.

(وَيَحْلِفُ) مُشْتَرٍ (إِنْ اخْتَلَفَا) فِي نَقْصِهِ صِفَةً، أَوْ تَغْيِيرِهِ عَمَّا كَانَ
رَأَاهُ عَلَيْهِ؛ لِأَنَّ الْأَصْلَ بَرَاءَتُهُ مِنَ الثَّمَنِ.

(و) هُوَ عَلَى التَّرَاخِي، (ف) لَا يَسْقُطُ خِيَارُهُ (إِلَّا بِمَا يَدُلُّ عَلَى
الرِّضَا) مِنْ مُشْتَرٍ بِنَقْصِ صِفَتِهِ، أَوْ تَغْيِيرِهِ (مِنْ سَوْمٍ وَنَحْوِهِ)، كَوَطْءِ أَمَةٍ
بِيعَتْ كَذَلِكَ بَعْدَ الْعِلْمِ، كَخِيَارِ الْعَيْبِ.

(و) لَا يَسْقُطُ خِيَارُهُ (بِرُكُوبِ ذَابَّةٍ) مَبِيعَةٍ (بَطَرِيقِ رَدٍّ) هَا؛ لِأَنَّهُ لَا
يَدُلُّ عَلَى الرِّضَا بِالنَّقْصِ أَوْ التَّغْيِيرِ.

(وَإِنْ أَسْقَطَ) مُشْتَرٍ (حَقَّهُ مِنَ الرَّدِّ) بِنَقْصِ صِفَةٍ شَرِطَتْ، أَوْ تَغْيِيرٍ
بَعْدَ رُؤْيَةٍ: (فَلَا أَرَشَ^(١)) لَهُ؛ لِأَنَّ الصِّفَةَ لَا يُعْتَاضُ عَنْهَا، وَكَالْمُسْلَمِ
فِيهِ.

(١) قوله: (وَإِنْ أَسْقَطَ حَقَّهُ مِنَ الرَّدِّ، فَلَا أَرَشَ) أَي: فِي الصُّورَتَيْنِ.

ولعلَّ محلَّهُ فِي تَغْيِيرٍ مَا تَقَدَّمَتْ رُؤْيُهُ إِذَا لَمْ يَثْبُتْ حَدُوثُ عَيْبٍ فِيهِ قَبْلَ

(ولا يَصْحُ بَيْعُ حَمَلٍ بِبَطْنٍ) إجماعاً، ذَكَرَهُ ابْنُ الْمُنْذِرِ. لِلجَهَالَةِ بِهِ؛ إِذْ لَا تُعْلَمُ صِفَاتُهُ وَلَا حَيَاتُهُ. وَلَأنَّهُ غَيْرُ مَقْدُورٍ عَلَى تَسْلِيمِهِ. وَعَنْهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ: نَهَى عَنْ بَيْعِ الْمَجْرِ^(١) [١].

قال ابْنُ الْأَعْرَابِيِّ: الْمَجْرُ: مَا فِي بَطْنِ النَّاقَةِ، وَالْمَجْرُ: الرَّبَا، وَالْمَجْرُ: الْقِمَارُ، وَالْمَجْرُ: الْمُحَاقَلَةُ وَالْمُزَابَنَةُ.

فَلَا يَصْحُ بَيْعُ أُمَةٍ حَامِلٍ وَمَا فِي بَطْنِهَا^(٢). (و) لَا يَبِيعُ (لَبَنٍ بَضْرَعٍ)؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ: نَهَى أَنْ يُبَاعَ صُوفٌ عَلَى ظَهْرٍ، أَوْ لَبَنٌ

قَبْضُهُ، وَإِلَّا فَلَهُ الْأَرْضُ، كَمَا سَيَأْتِي فِي الْعَيْبِ. وَلَعَلَّ مُحَلَّهُ فِيمَا يَبِيعُ بِصِفَةٍ فَوَجَدَهُ نَاقِصًا، إِذَا كَانَ الْمَوْصُوفُ مُعَيَّنًا. وَيَكُونُ الْفَرْقُ بَيْنَهُ وَبَيْنَ مَا يَأْتِي فِي «الشُّرُوطِ فِي الْبَيْعِ»: أَنَّ الصِّفَةَ إِذَا ذُكِرَتْ لِلتَّمْيِيزِ لَمْ تَقَابِلْ بِشَيْءٍ، فَلَا أَرْضَ، بِخِلَافِ مَا إِذَا نَصَّ عَلَى اشْتِرَاطِهَا، فَإِنَّهَا مَقْصُودَةٌ فِي نَفْسِهَا لَا لِلتَّمْيِيزِ، فَلَهُ الْأَرْضُ عِنْدَ فَقْدِهَا، أَمَّا الْمَوْصُوفُ الَّذِي لَمْ يُعَيَّنْ إِذَا أَتَى بِهِ الْبَائِعُ نَاقِصًا، فَإِنَّ لِلْمُشْتَرِي بَدْلَهُ؛ لِأَنَّهُ وَجَبَ فِي الذِّمَّةِ سَلِيمًا بِخِلَافِ الْمَعْيَّنِ.

هَذَا مَا ظَهَرَ لِي فِي تَحْرِيرِ هَذَا الْمَحَلِّ، فَلْيُحَرَّرْ مَرَّةً أُخْرَى. وَاللَّهُ أَعْلَمُ.

(١) الْمَجْرُ: بَفَتْحِ الْمِيمِ وَكَسْرِهَا، وَسُكُونِ الْجِيمِ وَفَتْحِهَا.

(٢) قَالَ فِي «شَرْحِهِ»: فَلَوْ قَالَ: بَعْتُكَ هَذِهِ الْأُمَةَ، أَوْ الشَّاةَ، وَمَا فِي بَطْنِهَا، لَمْ يَصَحَّ؛ لِلجَهَالَةِ فِي الْحَمَلِ، مَعَ تَعَذُّرِ عِلْمِهِ.

[١] أَخْرَجَهُ الْبَيْهَقِيُّ (٣٤١/٥) مِنْ حَدِيثِ ابْنِ عَمْرِو. وَضَعْفُهُ الْأَبَانِي فِي «الضَّعِيفَةِ»

في ضَرْعٍ^[١]. رواه الخَلَّالُ، وابنُ ماجه. ولجهالة صِفَتِهِ وَقَدْرِهِ، أَشْبَهَ الحَمْلَ.

فلا يَصْحُحُ بَيْعُ شَاةٍ وما في ضَرْعِهَا مِنْ لَبَنٍ. (و) لا يَبِيعُ (نَوَى بِتَمَرٍ^(١)) أَي: فِيهِ، كَبَيْضٍ فِي طَيْرٍ، (و) لا يَبِيعُ (صُوفٍ عَلَى ظَهْرِ)؛ لِلخَبَرِ.

(إِلَّا) إِذَا أُبِيعَ الحَمْلُ، وَاللَّبَنُ، وَالنَّوَى، وَالصُّوفُ (تَبَعًا^(٢))

ولو باعَ مُطْلَقًا، مِنْ غَيْرِ تَعَرُّضٍ لِدُخُولِ وَلَا عَدَمِهِ، دَخَلَ الحَمْلُ فِي البَيْعِ، إِنْ كَانَ مَالِكُهُمَا مُتَّحِدًا، وَإِلَّا بَطَلَ.

(١) قوله: (نوى بتمر) قال الشارح: لا نعلم فيه خلافًا. (خطه).

(٢) قوله: (إلا تبعًا) بأن باعه الأصل وسكت عن الفرع، فإنه يدخل تبعًا. ولا يصح تصويره بأن يقول له: بعثك هذه الشاة بحملها؛ لأنهم نصوا على البيع في مثل هذه الصورة لا يصح؛ لأنه قد جمع بين معلوم ومجهول يتعذر علمه. والأصحاب وإن نصوا على البطلان في بعض هذه الصور على الوجه المذكور، فقياس كلامهم أن جميع هذه المسائل كذلك. (م خ)^[٢].

وقال منصور^[٣] في قوله: (إلا تبعًا): ينبغي تقييده بما تقدم نقله عن «شرحه» في الحمل، بأن لا يُنصَّ على بيعه مع متبوعه، فإن نصَّ ك:

[١] أخرجه الدارقطني (١٤/٣)، والبيهقي (٣٤٠/٥)، ولم أجده عند ابن ماجه.

[٢] «حاشية الخلوئي» (٥٦٧/٢).

[٣] «إرشاد أولي النهى» ص (٦٣٣).

لِلْحَامِلِ، وَذَاتِ اللَّبَنِ، وَالتَّمْرِ، وَذَاتِ الصُّوفِ: فَيَصِحُّ، كَبَيْعِ شَاةٍ حَامِلٍ ذَاتِ لَبَنٍ وَصُوفٍ، وَتَمَرٍ فِيهِ نَوَى؛ لِأَنَّهُ يُغْتَفَرُ فِي التَّبَعِيَّةِ مَا لَا يُغْتَفَرُ فِي الْإِسْتِقْلَالِ. وَكَذَا: بَيْعُ دَارٍ، يَدْخُلُ فِيهِ أَسَاسَاتُ الْحِيطَانِ. لَكِنْ إِنْ بَاعَهُ أُمَّةٌ حَامِلًا، وَلَمْ يَتَّحِدْ مَالِكُ الْأُمَّةِ وَالْحَمْلِ: لَمْ يَصَحَّ الْبَيْعُ. ذَكَرَهُ بِمَعْنَاهُ فِي «شرحه».

(ولا) يَصِحُّ بَيْعُ (عَسْبٍ فَحْلٍ) أَي: ضِرَابِهِ؛ لِحَدِيثِ سَعِيدِ بْنِ الْمُسَيَّبِ، عَنْ أَبِي هُرَيْرَةَ مَرْفُوعًا: نَهَى عَنْ بَيْعِ الْمَضَامِينِ، وَالْمَلَايِقِ^[١]. قَالَ أَبُو عُبَيْدٍ: الْمَلَايِقُ: مَا فِي الْبُطُونِ، وَهِيَ الْأَجِنَّةُ. وَالْمَضَامِينُ: مَا فِي أَصْلَابِ الْفُحُولِ^(١).

(ولا) يَصِحُّ بَيْعُ (مِسْكٍ فِي فَأْرٍ)^(٢)، أَي: نَافِجَتِهِ، مَا لَمْ تُفْتَحْ

بِعُتْكَ هَذِهِ الشَّاةَ وَلَبَنَهَا، أَوْ: وَصُوفَهَا، أَوْ: هَذَا التَّمَرِ وَنَوَاهُ. لَمْ يَصَحَّ الْبَيْعُ، لَمَّا تَقَدَّمَ؛ إِذْ لَا فَرْقَ.

- (١) وَكَذَا فَسَّرَ الْإِمَامُ الْمَلَايِقَ وَالْمَضَامِينُ؛ لِأَنَّهُمْ كَانُوا يَبِيعُونَ الْحَمْلَ فِي بَطْنِ النَّاقَةِ، وَالْفَحْلُ يَبِيعُونَ ضِرَابَهُ فِي عَامٍ أَوْ أَعْوَامٍ. (خطه).
- (٢) قَوْلُهُ: (ولا مِسْكٌ فِي فَأْرٍ) وَفِي «الفروع»: وَبِتَوَجُّهُ تَخْرِيجِ وَاحْتِمَالٍ: يَجُوزُ، وَاخْتَارَهُ صَاحِبُ «الهدى»، قَالَ فِي «الإنصاف»: وَهُوَ قَوِيٌّ فِي النَّظَرِ^[٢].

[١] أَخْرَجَهُ أَبُو عُبَيْدٍ فِي «غريب الحديث» (٢٠٧/١)، وَالبزار (١٢٦٧- كشف) مِنْ طَرِيقِ سَعِيدٍ بِهِ.

[٢] انظر: «الإنصاف» (١١٠/١١).

وَيُشَاهَدُ؛ لِأَنَّهُ مَجْهُولٌ، كَلُوْئُ فِي صَدَفٍ.

(ولا) يَبِيعُ (لِفَتٍ، وَنَحْوِهِ^(١)) كِفَجَلٍ وَجَزَرٍ (قَبْلَ قَلْعٍ) نَصًّا؛ لَجَهَالَةِ مَا يُرَادُ مِنْهُ^(٢).

(ولا) يَبِيعُ (ثَوْبٍ مَطْوِيٍّ)، وَلَوْ تَأَمَّ النَّسْجَ. قَالَ فِي «شَرْحِهِ»: حَيْثُ لَمْ يُزَ مِنْهُ مَا يَدُلُّ عَلَى بَقِيَّتِهِ^(٣). (أَوْ) ثَوْبٍ (نَسَجَ بَعْضُهُ عَلَى أَنْ

(١) قوله: (ولا يَبِيعُ لِفَتٍ وَنَحْوِهِ) واختار الشيخ الصُّحَّةُ، واختاره في «الفائق»، وهو مذهب مالك.

قال الطُّوفِيُّ فِي «شرح الخرقى»: والاستحسانُ جَوَازُهُ؛ لِأَنَّ الْحَاجَةَ دَاعِيَةٌ إِلَيْهِ، وَالغَرَرُ يَنْدَفِعُ بِاجْتِهَادِ أَهْلِ الْخِبَرَةِ وَالذَّرَايَةِ بِهِ^[١].

(٢) وَصَحَّحَ النُّوويُّ بَيْعَ الْأَرْضِ فِي قِشْرِهِ. هل مثلهُ بَيْعُ الْأَرْضِ^[٢] فِي غِلَافِهِ؟ جَوَازُهُ أَقْرَبُ مِنْ مَنَعِهِ. (ابن ذهلان)^[٣].

(٣) قال: فَإِنَّ النَّاسَ لَمْ يَزَالُوا فِي جَمِيعِ الْأَعْصَارِ وَالْأَمْصَارِ يَتَبَايَعُونَ الثِّيَابَ الْمَطْوِيَّةَ، وَيَكْتَفُونَ بِتَقْلِيلِهِمْ مِنْهَا مَا يَدُلُّ عَلَى بَقِيَّتِهَا. واستدلَّ لَهُ بِقَوْلِ «المغني»: وَلَوْ اشْتَرَى ثَوْبًا فَنَشَرَهُ فَوَجَدَهُ مَعِيًّا.. إِلَى آخِرِ الْمَسْأَلَةِ.

فَقَوْلُهُ: فَنَشَرَهُ، يَدُلُّ عَلَى أَنَّهُ كَانَ مَطْوِيًّا، وَكَوْنُهُ يَمْلِكُ رَدَّهُ بِالْعَيْبِ دَلِيلٌ عَلَى صِحَّةِ الْبَيْعِ.

[١] انظر: «الإنصاف» (١١٦/١١).

[٢] كتب على هامش الأصل، (أ): «لعله: الدخن».

[٣] انظر: «الفواكه العديدة» (٢٤٩/١).

يَنْسَحَ بَقِيَّتَهُ)، ولو منشورًا؛ للجهالة. فإن باعَهُ المنسُوجَ وسَدَى الباقي ولَحَمَّتَهُ، وشَرَطَ على البائعِ إتمامَ نَسَجِهِ: صَحَّ؛ لزوالِ الجهالةِ.

(ولا) يَبِيعُ (عَطَاءً) أَي: قِسْطِهِ مِنْ دِيَوَانٍ (قَبْلَ قَبْضِهِ)؛ لِأَنَّهُ مُغَيَّبٌ، فَهُوَ مِنْ بَيْعِ الْغَرَرِ. (ولا) يَبِيعُ (رُقْعَةً بِهِ) أَي: الْعَطَاءِ؛ لِأَنَّ الْمَقْصُودَ هُوَ دُونَهَا.

(ولا) يَبِيعُ (مَعْدِنٍ، وَحِجَارَتِهِ) قَبْلَ حَوْزِهِ إِنْ كَانَ جَارِيًا؛ لِمَا تَقَدَّمَ. وكذا: إِنْ كَانَ جَامِدًا وَجُهْلًا. (و) لَا يَصِحُّ (سَلَفٌ فِيهِ) أَي: الْمَعْدِنِ. نَصًّا؛ لِأَنَّهُ لَا يُدْرَى مَا فِيهِ، فَهُوَ مِنْ بَيْعِ الْغَرَرِ.

(ولا) يَبِيعُ (مُلَامَسَةً، ك: بِعْتُكَ ثَوْبِي هَذَا عَلَى أَنَّكَ مَتَى لَمَسْتَهُ) فَعَلَيْكَ بَكَذَا. (أو): عَلَى أَنَّكَ (إِنْ لَمَسْتَهُ) فَعَلَيْكَ بَكَذَا؛ لِأَنَّهُ يَبِيعُ مُعَلَّقٌ، وَلَا يَصِحُّ تَعْلِيْقُهُ. (أو: أَيَّ ثَوْبٍ لَمَسْتَهُ، ف) هُوَ (عَلَيْكَ بَكَذَا)؛ لَوُرُودِ الْبَيْعِ عَلَى غَيْرِ مَعْلُومٍ.

(ولا) يَبِيعُ (مُنَابَذَةً)؛ لِحَدِيثِ أَبِي سَعِيدٍ: نَهَى عَنِ الْمُلَامَسَةِ، وَالْمُنَابَذَةِ^[١]. (ك) قَوْلُهُ: (مَتَى) نَبَذْتُ هَذَا، فَلَكَ بَكَذَا. (أو: إِنْ نَبَذْتَ) أَي: طَرَحْتَ (هَذَا) الثَّوْبَ، أَوْ نَحْوَهُ، فَلَكَ بَكَذَا. (أو: أَيَّ ثَوْبٍ نَبَذْتَهُ، فَلَكَ بَكَذَا) فَلَا يَصِحُّ؛ لِلْجَهَالَةِ، أَوْ التَّعْلِيقِ.

[١] أخرجه البخاري (٢١٤٧)، ومسلم (٤/١٥١٣).

(ولا) يَصْحُ (بِيعِ الحَصَاةَ، كَ: اِزْمَهَا، فعلى أيِّ ثوبٍ وقَعْتُ،
فهو) (لَكَ بَكَذَا. أو: بِعْتُكَ مِنْ هَذِهِ الْأَرْضِ قَدَرًا مَا تَبْلُغُ هَذِهِ
الْحَصَاةُ إِذَا رَمَيْتَهَا بَكَذَا) أو: بِعْتُكَ هَذَا بَكَذَا، على أنني متى رَمَيْتُ
هَذِهِ الحَصَاةَ، فَقَدْ وَجِبَ الْبَيْعُ؛ لِمَا فِيهِ مِنَ الْغَرَرِ، وَالْجَهَالَةِ، وَتَعْلِيقِ
الْبَيْعِ. ولمسلم^[١] عن أبي هريرة مرفوعًا: نَهَى عَنْ بَيْعِ الحَصَاةِ.

(ولا) يَصْحُ (بِيعُ مَا لَمْ يُعَيَّنْ، كَعَبْدٍ مِنْ عَبِيدٍ، وَ) ك(شَاةٍ مِنْ
قَطِيعٍ، وَ) ك(شَجَرَةٍ مِنْ بُسْتَانٍ)؛ لِمَا فِيهِ مِنَ الْجَهَالَةِ وَالْغَرَرِ، (وَلَوْ
تَسَاوَتْ قِيَمُهُمْ) أي: الْعَبِيدِ، وَالشَّيْءِ، وَالْأَشْجَارِ.

(ولا) يَبِيعُ (الْجَمِيعَ إِلَّا غَيْرَ مُعَيَّنٍ)؛ بَأَن بَاعَ الْعَبِيدَ إِلَّا وَاحِدًا مِنْهُمْ
غَيْرَ مُعَيَّنٍ، أَوْ الْقَطِيعَ إِلَّا شَاةً مُبَهَمَةً، أَوْ الشَّجَرَ إِلَّا وَاحِدَةً غَيْرَ
مُعَيَّنَةٍ^(١)؛ لِأَنَّ اسْتِثْنَاءَ الْمَجْهُولِ مِنَ الْمَعْلُومِ يُصَيِّرُهُ مَجْهُولًا. وَقَدْ نَهَى
عَنِ الثَّنْيَا إِلَّا أَنْ تُعْلَمَ^[٢]. فَإِنْ عَيَّنَ الْمُسْتَثْنَى: صَحَّ الْبَيْعُ وَالْإِسْتِثْنَاءُ.
(ولا) يَصْحُ بَيْعُ (شَيْءٍ بَعْشَرَةَ دَرَاهِمَ وَنَحْوَهَا إِلَّا مَا) أي: قَدَرًا

(١) وقال مالك: يصح أن يبيع القطيع إلا شاة يختارها، وهذا البُستان إلا
ثلاث نخلات يعدّها.

والحديث يُردُّ ذَلِكَ، وهو: «نهي عن الثنْيَا إِلَّا أَنْ تُعْلَمَ». (خطه).

[١] أخرجه مسلم (١٥١٣).

[٢] أخرجه أبو داود (٣٤٠٥)، والنسائي (٣٨٨٩)، والترمذي (١٢٩٠) من حديث
جابر. وصححه الألباني. وأخرجه مسلم (٨٥/١٥٣٦) بدون الاستثناء.

مِنَ الْمَبِيعِ (يُسَاوِي دِرْهَمًا) ؛ لجهالة المستثنى .

(وَيَصِحُّ) يَبِيعُ شَيْءٌ بِعَشْرَةِ دَرَاهِمٍ مَثَلًا (إِلَّا بِقَدَرِ دِرْهَمٍ) ؛ لِأَنَّهُ اسْتِثْنَاءٌ لِلْعُشْرِ ، وَهُوَ مَعْلُومٌ .

(وَيَصِحُّ يَبِيعُ مَا شُوهِدَ مِنْ حَيَوَانٍ) كَقَطِيعٍ يُشَاهَدُ كُلُّهُ ، (و) يَبِيعُ مَا شُوهِدَ مِنْ (ثِيَابٍ) مُعَلَّقَةٍ أَوْ لَا ، وَنَحْوِهَا ، (وَأِنْ جَهَلَا) أَيِ : الْمُتَعَاقِدَانِ (عَدَدَهُ) أَيِ : الْمَبِيعِ الْمَشَاهِدِ بِالرُّؤْيَا ؛ لِأَنَّ الشَّرْطَ مَعْرِفَتُهُ ، لَا مَعْرِفَةَ عَدَدِهِ .

(و) يَصِحُّ يَبِيعُ أَمَةً (حَامِلٍ بِحُرٍّ^(١)) ؛ لِأَنَّهَا مَعْلُومَةٌ ، وَجَهَالَةُ الْحَمْلِ لَا تَضُرُّ . وَقَدْ يُسْتَثْنَى بِالشَّرْعِ مَا لَا يُسْتَثْنَى بِاللَّفْظِ ، كَبَيْعِ أَمَةٍ مُزَوَّجَةٍ ، فَإِنَّ مَنَفْعَةَ الْبُضْعِ مُسْتَثْنَاءٌ بِالشَّرْعِ ، وَلَا يَصِحُّ اسْتِثْنَاؤُهَا بِاللَّفْظِ .

(و) يَصِحُّ يَبِيعُ (مَا مَأْكُولُهُ فِي جَوْفِهِ) كَبَيْضٍ وَرُمَانٍ ؛ لِدُعَاءِ الْحَاجَةِ إِلَى بَيْعِهِ كَذَلِكَ ؛ لِفَسَادِهِ إِذَا أُخْرِجَ مِنْ قَشْرِهِ .

(و) يَصِحُّ يَبِيعُ (بِاقِلَاءٍ^(٢)) وَحِمَصٍ ، (و) يَبِيعُ (جَوْزٍ ، وَلَوْزٍ ،

(١) قوله : (وَحَامِلٌ بِحُرٍّ .. إلخ) كما إذا كان الحملُ مُعْتَقًا دُونَ أُمِّهِ ؛ لِأَنَّهُ يَصِحُّ عِتْقُ الْحَمْلِ وَحْدَهُ ، أَوْ اشْتَرَطَ زَوْجُ الْأُمِّ حُرِّيَّةَ وَلَدِهِ ، بِخِلَافِ مَا لَوْ كَانَ الْحَمْلُ مِلْكًا لِلْغَيْرِ ، كَالْمَوْصَى بِهِ ، حَيْثُ صَرَّحَ الشَّارِحُ فِيهَا بِعَدَمِ الصَّحَّةِ .

(٢) (بِاقِلَاءٍ) : وَزْنُهُ : «فَاعِلًا» ، فَيُشَدَّدُ فَيُقَصَّرُ ، وَيُخَفَّفُ فَيُمدُّ ، الْوَاحِدَةُ بِاقِلَاءَةٌ ، بِالْوَجْهِينِ . (مَصْبَاحُ) .

وَنَحْوَهُ) كَفُسْتُ (فِي قِشْرِيهِ)؛ لِأَنَّ سَاتِرَهُ مِنْ أَصْلِ الْخِلْقَةِ، أَشْبَهَ الْبَيْضَ.

(و) يَصِحُّ بَيْعُ (حَبِّ مُشْتَدٍّ فِي سُنْبُلِهِ)؛ لِمَا تَقَدَّمَ. وَلِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ جَعَلَ الْاِسْتِدَادَ غَايَةً لِلْمَنْعِ^[١]، وَمَا بَعْدَ الْغَايَةِ مُخَالِفٌ لِمَا قَبْلَهَا.

(وَيَدْخُلُ السَّاتِرُ) لِنَحْوِ جَوْزٍ وَحَبِّ مُشْتَدٍّ، مِنْ قِشْرِ وَتِبْنٍ: (تَبَعًا)، كَنَوَى تَمْرٍ. فَإِنْ اسْتَنْتَى الْقِشْرَ أَوْ التَّبْنَ: بَطَلَ الْبَيْعُ؛ لِأَنَّهُ يَصِيرُ كَبَيْعِ النَّوَى فِي التَّمْرِ.

وَيَصِحُّ بَيْعُ تَيْنٍ بِدُونِ حَبِّهِ قَبْلَ تَصْفِيَّتِهِ مِنْهُ^(١)؛ لِأَنَّهُ مَعْلُومٌ بِالْمَشَاهِدَةِ. كَمَا لَوْ بَاعَ الْقِشْرَ دُونَ مَا دَاخِلُهُ، أَوْ التَّمَرَ دُونَ نَوَاهُ^(٢). ذَكَرَهُ فِي «شَرْحِهِ».

(و) يَصِحُّ بَيْعُ (قَفِيزٍ مِنْ هَذِهِ الصُّبْرَةِ، إِنْ تَسَاوَتْ أَجْزَاؤُهَا،

(١) أَي: بَعْدَ إِخْرَاجِهِ مِنْهُ، وَإِلَّا وَرَدَ عَلَيْهِ أَنَّ مَا لَا يَصِحُّ بَيْعُهُ مُفْرَدًا لَا يَصِحُّ اسْتِثْنَاؤُهُ، فَهَذَا تَأْوِيلُ مَا ذَكَرَهُ الشَّارِحُ، أَوْ يُقَالُ: إِنَّهُ هُنَا مَشَى عَلَى قَوْلِ ضَعِيفٍ. (عَثْمَانُ).

(٢) قَوْلُهُ: (وَالْتَّمَرَ دُونَ نَوَاهُ) قَالَ فِي «شَرْحِ الْإِقْنَاعِ»^[٢]: وَفِيهِ نَظَرٌ؛ لِأَنَّ مَا لَا يَصِحُّ بَيْعُهُ مُفْرَدًا لَا يَصِحُّ اسْتِثْنَاؤُهُ. (خَطُهُ).

[١] أَخْرَجَهُ مُسْلِمٌ (٥٠/١٥٣٥) مِنْ حَدِيثِ ابْنِ عَمْرِو.

[٢] «كَشَافُ الْقِنَاعِ» (٣٥٧/٧).

وَزَادَتْ عَلَيْهِ) أَي: الْقَفِيزِ؛ لِأَنَّ الْمَبِيعَ حِينَئِذٍ مُقَدَّرٌ مَعْلُومٌ مِنْ جُمْلَةٍ مُتَسَاوِيَةِ الْأَجْزَاءِ، أَشْبَهَ بَيْعَ جُزْءٍ مُشَاعٍ مِنْهَا. وَالصُّبْرَةُ: الْكُومَةُ الْمَجْمُوعَةُ مِنَ الطَّعَامِ.

فَإِنْ اِحْتَلَفَتْ أَجْزَاؤُهَا، كَصُبْرَةٍ بَقَالِ الْقَرْيَةِ، أَوْ لَمْ تَزِدْ عَلَيْهِ: لَمْ يَصِحَّ الْبَيْعُ؛ لِلْجَهَالَةِ فِي الْأُولَى، وَالِإِتْيَانِ بِ«مِنْ» الْمُبْعُضَةِ^(١) فِي الثَّانِيَةِ.

(و) يَصِحُّ بَيْعُ (رِطْلٍ) مَثَلًا (مِنْ دَنْ) نَحْوِ عَسَلٍ أَوْ زَيْتٍ، (أَوْ مِنْ زُبْرَةِ حَدِيدٍ، وَنَحْوِهِ) كَرَصَاصٍ وَنَحَاسٍ؛ لَمَّا تَقَدَّمَ.

(وَيَتَلَفُ) الصُّبْرَةُ، أَوْ مَا فِي الدَّنِّ، أَوْ الزُّبْرَةِ (مَا عَدَا قَدْرَ مَبِيعٍ) مِنْ ذَلِكَ: (يَتَعَيَّنُ) الْبَاقِي لِأَنَّهُ يَكُونُ مَبِيعًا؛ لِتَعَيُّنِ الْمَحَلِّ لَهُ. وَإِنْ بَقِيَ بَعْضُ الْمَبِيعِ: أَخَذَهُ بِقِسْطِهِ.

(وَلَوْ فَرَّقَ قُفْرَانًا) مِنْ صُبْرَةٍ تَسَاوَتْ أَجْزَاؤُهَا، (وَبَاعَ) مِنْهَا قَفِيزًا (وَاحِدًا مُبْهَمًا) أَوْ اثْنَيْنِ فَأَكْثَرَ (مَعَ تَسَاوِيِ أَجْزَائِهَا) أَي: الْقُفْرَانِ: (صَحَّ) الْبَيْعُ، كَمَا لَوْ لَمْ يُفَرِّقْهَا.

(و) يَصِحُّ بَيْعُ (صُبْرَةٍ جِزَافًا)؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عُمرَ: كُنَّا نَشْتَرِي

(١) قوله: (الِإِتْيَانِ بِمِنْ الْمُبْعُضَةِ) مع أَنَّهُ يَجُوزُ حَمْلُ «مِنْ» عَلَى الْبَيَانِ دُونَ التَّبْعِيضِ، وَأَيْضًا فَلَا يَتَأْتَى التَّبْعِيضُ فِيمَا إِذَا تَلَفَ، مَا عَدَا قَدْرَ الْمَبِيعِ، مَعَ أَنَّهُمْ صَرَّحُوا فِيهَا بِالصَّحَّةِ. وَيَقَالُ: التَّبْعِيضُ هُنَا صَحِيحٌ بِالنَّظَرِ إِلَى حَالِهِ قَبْلَ التَّلَفِ. (خطه).

الطَّعَامَ مِنَ الرُّكْبَانِ جِزَافًا، فَهَآنَا رَسُولُ اللَّهِ ﷺ أَنْ نَبِيعَهُ حَتَّى نَنْقُلَهُ مِنْ مَكَانِهِ. مَتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١].

وَيَجُوزُ بَيْعُهَا جِزَافًا (مَعَ جَهْلِهَا، أَوْ عِلْمِهَا) أَي: الْمَتْبَاعِينَ بِقَدْرِهَا؛ لَعَدَمِ التَّغْيِيرِ.

(وَمَعَ عِلْمِ بَائِعٍ وَحْدَهُ) قَدَرُهَا: (يَحْرُمُ) عَلَيْهِ بَيْعُهَا جِزَافًا. نَصًّا؛ لِأَنَّهُ لَا يَعْدِلُ إِلَى الْبَيْعِ جِزَافًا مَعَ عِلْمِهِ بِقَدْرِ الْكَيْلِ إِلَّا لِلتَّغْيِيرِ ظَاهِرًا. (وَيَصِحُّ) الْبَيْعُ مَعَ التَّحْرِيمِ؛ لِعِلْمِ الْمُبِيعِ بِالشَّاهِدَةِ. (وَلِلمُشْتَرِي) كَتَمَهُ بَائِعُ الْقَدَرِ مَعَ عِلْمِهِ بِهِ (الرُّدُّ)؛ لِأَنَّ كَتَمَهُ ذَلِكَ غِشٌّ، وَغَرَرٌ.

(وَكَذَا): مَعَ (عِلْمِ مُشْتَرِي وَحْدَهُ) بِقَدْرِ الصُّبْرَةِ، فَيَحْرُمُ عَلَيْهِ شِرَاؤُهَا جِزَافًا مَعَ جَهْلِ بَائِعٍ بِهِ. (وَلِبَائِعِ الْفَسْخِ)؛ لِتَغْيِيرِ الْمُشْتَرِي لَهُ. وَيَحْرُمُ عَلَى بَائِعٍ جَعَلَ صُبْرَةً عَلَى نَحْوِ حَجَرٍ أَوْ رِبْوَةٍ مِمَّا يَنْقُصُهَا، وَيَنْبُتُ بِهِ لِمُشْتَرِيٍّ لَمْ يَعْلَمْهُ الْخِيَارُ؛ لِأَنَّهُ عَيْبٌ. وَإِنْ بَانَ تَحْتَهَا حُفْرَةٌ لَمْ يَعْلَمْهَا بَائِعٌ: فَلَهُ الْفَسْخُ، كَمَا لَوْ بَاعَهَا بِكَيْلٍ مَعَهُودٍ، ثُمَّ وَجَدَ مَا كَالَ بِهِ زَائِدًا عَنْهُ.

(و) يَصِحُّ بَيْعُ (صُبْرَةٍ عُلِمَ قُفْرَانُهَا إِلَّا قَفِيزًا)؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ نَهَى عَنِ الثَّنْيَا إِلَّا أَنْ تُعْلَمَ^[٢]. وَهَذِهِ مَعْلُومَةٌ.

[١] أخرجه البخاري (٢١٢٣، ٢١٦٧)، ومسلم (٣٣/١٥٢٧). واللفظ له.

[٢] تقدم تخريجه (ص ٤٩٨).

وكذا: لو اسْتَنْتَى مِنْهَا جُزْءًا مُشَاعًا مَعْلُومًا، كخُمْسٍ أو سُدُسٍ، فَيَصِحُّ، ولو لم تُعَلِّمْ قُفْرَانُهَا. فَإِنْ لَمْ تُعَلِّمْ قُفْرَانُهَا، وَاسْتَنْتَى قَفِيزًا: لَمْ يَصِحَّ؛ لجهالة الباقي.

(ولا) يَصِحُّ بَيْعُ (ثَمَرَةِ شَجَرَةٍ إِلَّا صَاعًا^(١))؛ لجهالة آصِعِهَا، فَتُؤَدَّى إِلَى جَهَالَةٍ مَا يَبْقَى بَعْدَ الصَّاعِ.

(ولا) يَبْعُ (نِصْفِ دَارِهِ الَّذِي يَلِيهِ) أَي: الْمُشْتَرِي؛ لِأَنَّهُ لَا يُعَلِّمُ إِلَى أَيْنَ يَنْتَهِي قِيَاسُ النِّصْفِ، كَمَا لَوْ بَاعَهُ عَشْرَةَ أَذْرُعٍ مِنْ أَرْضٍ أَوْ ثَوْبٍ، وَعَيَّنَ ابْتَدَاءَهَا دُونَ انْتِهَائِهَا. فَإِنْ بَاعَهُ نِصْفَ دَارِهِ الَّتِي تَلِيهِ عَلَى الشُّيُوعِ: صَحَّ.

(ولا) يَبْعُ (جَرِيبٍ^(٢) مِنْ أَرْضٍ) مُبْهَمًا، (أَوْ ذِرَاعٍ مِنْ ثَوْبٍ، مُبْهَمًا)؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ مُعَيَّنًا وَلَا مُشَاعًا. (إِلَّا إِنْ عَلِمَا ذَرْعَهُمَا^(٣)) أَي:

(١) قوله: (ولا ثَمَرَةَ شَجَرَةٍ إِلَّا صَاعًا) وعنه: يَصِحُّ، وَفَاقًا لِمَالِكٍ؛ لِأَنَّ النَّبِيَّ ﷺ «نَهَى عَنِ الثَّنِيَا إِلَّا أَنْ تُعَلِّمَ». وَهَذِهِ ثُنْيَا مَعْلُومَةٌ.

وَوَجْهُ الْمَنْعِ: أَنَّ الْمَبِيعَ إِنَّمَا عُلِّمَ بِالمُشَاهَدَةِ لَا بِالْقَدْرِ، وَالِاسْتِثْنَاءُ بغيرِ حُكْمِ المُشَاهَدَةِ؛ لِأَنَّهُ لَا يُدْرَى كَمْ يَبْقَى فِي حُكْمِ المُشَاهَدَةِ، فَلَمْ يَجُزْ، وَيَخَالِفُ الْجَزَاءُ، فَإِنَّهُ لَا يَغَيِّرُ حُكْمَ المُشَاهَدَةِ وَلَا يَمْنَعُ المَعْرِفَةَ بِهَا.

(٢) قوله: (ولا جَرِيبٍ) قَالَ صَاحِبُ «المَحَرَّرِ»: بِاتِّفَاقِ الْأُئِمَّةِ.

(٣) قوله: (إِلَّا إِنْ عَلِمَا ذَرْعَهُمَا) قَالَ ابْنُ قُذُسٍ^[١]: ظَاهِرُهُ: أَنَّهُ لَا فَرْقَ

[١] «حَاشِيَةُ الْفُرُوعِ» (١٥٢/٦).

الأَرْضِ والثَّوْبِ، فَيَصْحُحُ الْبَيْعُ، (وَيَكُونُ) الْجَرِيبُ أَوْ الذَّرَاعُ (مُشَاعًا)؛
لأنَّهُ إِنْ كَانَتْ الْأَرْضُ أَوْ الثَّوْبُ مَثَلًا عَشْرَةً، وَبَاعَهُ وَاحِدًا مِنْهَا، فَهُوَ
بِمَنْزِلَةِ بَيْعِ الْعُشْرِ.

(وَيَصْحُحُ) اسْتِثْنَاءُ جَرِيبٍ مِنْ أَرْضٍ، وَذِرَاعٍ مِنْ ثَوْبٍ، إِذَا كَانَ
الْمُسْتَثْنَى (مُعَيَّنًا بِابْتِدَاءٍ وَانْتِهَاءٍ مَعًا)؛ لِأَنَّهَا ثَنِيًا مَعْلُومَةٌ. فَإِنْ عَيَّنَ
أَحَدُهُمَا دُونَ الْآخَرِ: لَمْ يَصْحَحْ.

(ثُمَّ إِنْ نَقَصَ ثَوْبٌ بَقِيعًا وَتَشَاخًا) أَيِ: الْمَتَعَاقِدَانِ فِي قَطْعِهِ:
(كَانَا شَرِيكَيْنِ) فِي الثَّوْبِ. وَلَا فَسْخَ، وَلَا قَطْعَ حَيْثُ لَمْ يَشْتَرِطْهُ
مُشْتَرٍ، بَلْ يُبَاعُ وَيُقَسَّمُ ثَمَنُهُ عَلَى قَدَرِ مَا لِكُلٍّ مِنْهُمَا.

(وَكَذَا: خَشَبَةٌ بِسَقْفٍ، وَفَصٌّ بِخَاتَمٍ) يَبْعَا، وَنَقَصَ السَّقْفُ
وَالْخَاتَمُ بِالْقَلْعِ، فَيُبَاعُ السَّقْفُ بِالْخَشَبَةِ، وَالْخَاتَمُ بِفَصِّهِ، وَيُقَسَّمُ الثَّمَنُ
بِالْمَحَاصِصَةِ.

بين الأرض المشتركة وغيرها.

فَظَاهِرُهُ: أَنَّهُ لَوْ كَانَ لَهُ فِي الْأَرْضِ ذِرَاعٌ، فَقَالَ: بَعْتُكَ مِنْهَا ذِرَاعًا، أَوْ
كَانَ لَهُ فِيهَا جَرِيبٌ، فَقَالَ: بَعْتُكَ جَرِيبًا مِنْهَا، أَنَّهُ يَصْحُحُ وَيَنْصَرِفُ
ذَلِكَ إِلَى مَا يَمْلِكُهُ.

ثُمَّ قَالَ: وَظَاهِرُ كَلَامِ أَحْمَدَ: أَنَّهُ يَشْتَرِطُ لَصَحَّةِ ذَلِكَ أَنْ يَقُولَ:
نَصِيبي.

ثُمَّ قَالَ: وَعَلَى كَلَامِ أَحْمَدَ: يَصْحُحُ الْبَيْعُ فِيمَا يَخْصُهُ مِنَ الْجَرِيبِ
وَنَحْوِهِ.

(وَلَا يَصِحُّ اسْتِثْنَاءُ حَمْلٍ مَبِيعٍ) مِنْ أَمَةٍ، أَوْ بَهِيمَةٍ، مَأْكُولَةٍ أَوْ لَا.
(أَوْ) اسْتِثْنَاءُ (شَحْمِهِ) أَيِ: الْمَبِيعِ الْمَأْكُولِ؛ لِأَنَّهُمَا مَجْهُولَانِ، وَقَدْ
نُهِيَ عَنِ الثَّنْيَا إِلَّا أَنْ تُعْلَمَ.

(أَوْ) اسْتِثْنَاءُ (رِطْلٍ لَحْمٍ، أَوْ شَحْمٍ) مِنْ مَأْكُولٍ، فَلَا يَصِحُّ؛
لِجَهَالَةِ مَا يَبْقَى.

وَكَذَا: اسْتِثْنَاءُ كُسْبٍ ^(١) سَمْسِمٍ مَبِيعٍ، أَوْ شَيْرَجِهِ، أَوْ حَبِّ قُطْنٍ؛
لِلْجَهَالَةِ.

(إِلَّا رَأْسَ مَأْكُولٍ) مَبِيعٍ (وَجِلْدَهُ، وَأَطْرَافَهُ) فَيَصِحُّ اسْتِثْنَاؤُهَا.
نَصًّا. حَضَرًا وَسَفَرًا ^(٢)؛ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ لَمَّا هَاجَرَ إِلَى الْمَدِينَةِ، وَمَعَهُ
أَبُو بَكْرٍ، وَعَامِرُ بْنُ فُهَيْرَةَ، مَرُّوا بِرَاعِي غَنَمٍ، فَذَهَبَ أَبُو بَكْرٍ وَعَامِرٌ،
فَاشْتَرَيَا مِنْهُ شَاةً، وَشَرَطَا لَهُ سَلْبَهَا ^[١].

(١) كُسْبُهُ: تُفْلُهُ، قَالَ فِي «الْقَامُوسِ»: الْكُسْبُ بِالضَّمِّ: عِصَارَةُ الدُّهْنِ.
(٢) قَوْلُهُ: (حَضَرًا وَسَفَرًا) خِلَافًا لِمَالِكٍ؛ لِأَنَّهُ يَجُوزُ عِنْدَهُ فِي السَّفَرِ لَا
الْحَضَرِ؛ لِأَنَّ الْمَسَافِرَ لَا يُمْكِنُهُ الْإِنْتِفَاعُ بِالْجِلْدِ وَالسَّوَاقِطِ، فَجُوزَ لَهُ
شِرَاءُ اللَّحْمِ دُونَهَا.

وَقَالَ أَبُو حَنِيفَةَ وَالشَّافِعِيُّ: لَا يَجُوزُ إِفْرَادُهُ بِالْبَيْعِ، فَلَمْ يُجْزِ اسْتِثْنَاؤُهُ،
كَالْحَمْلِ.

[١] أخرجه أبو داود في «المراسيل» (١٧٩) عن عروة بن الزبير، مرسلاً.

(ولا يَصِحُّ اسْتِثْنَاءُ مَا لَا يَصِحُّ بَيْعُهُ مُفْرَدًا^(١) إِلَّا فِي هَذِهِ الصُّورَةِ؛
لِلخَبَرِ. وَصَحَّ الاستِثْنَاءُ فِي هَذِهِ دُونَ الْبَيْعِ؛ لِأَنَّ الاستِثْنَاءَ اسْتِثْنَاءً، وَهُوَ
يُخَالِفُ ابْتِدَاءَ الْعَقْدِ، بِدَلِيلِ عَدَمِ صِحَّةِ نِكَاحِ الْمُعْتَدَّةِ مِنْ غَيْرِهِ، وَعَدَمِ
انْفِسَاخِ نِكَاحِ زَوْجَةٍ وَطِئَتْ بِنَحْوِ شُبْهَةٍ.

(وَلَوْ أَبَى مُشْتَرٍ ذَبْحَهُ) أَي: الْمَأْكُولِ الْمُسْتَنْتَى رَأْسُهُ وَجِلْدُهُ
وَأَطْرَافُهُ، (وَلَمْ يَشْتَرِطِ) الْبَائِعُ عَلَيْهِ ذَبْحَهُ فِي الْعَقْدِ: (لَمْ يُجْبَرْ^(٢))
مُشْتَرٍ عَلَى ذَبْحِهِ؛ لِتَمَامِ مِلْكِهِ عَلَيْهِ، (وَيَلْزَمُهُ) أَي: الْمُشْتَرِي (قِيَمَةُ
ذَلِكَ) الْمُسْتَنْتَى. نَصًّا، (تَقْرِيبًا). فَإِنْ شَرَطَ بَائِعٌ عَلَى مُشْتَرٍ ذَبْحَهُ:
لَزِمَهُ ذَبْحُهُ، وَدَفَعَ الْمُسْتَنْتَى لِبَائِعٍ؛ لِأَنَّهُ دَخَلَ عَلَى ذَلِكَ، فَالتَّسْلِيمُ
مُسْتَحَقٌّ عَلَيْهِ. فَإِنْ بَاعَ لِمُشْتَرٍ مَا اسْتَنْتَاهُ: صَحَّ؛ كَبَيْعِ الثَّمَرَةِ لِمَالِكِ
الْأَصْلِ.

(وَلَهُ) أَي: الْمُشْتَرِي (الْفَسْخُ بَعْبٌ يَخْتَصُّ الْمُسْتَنْتَى)، كَعَيْبِ
بِرَأْسِهِ أَوْ جِلْدِهِ؛ لِأَنَّ الْجَسَدَ شَيْءٌ وَاحِدٌ، يَتَأَلَّمُ كُلُّهُ بِالْمِ بَعْضِهِ.
وَيَصِحُّ بَيْعُ حَيَوَانٍ مَذْبُوحٍ، وَيَبِيعُ لِحْمِهِ قَبْلَ سَلَخِهِ، وَيَبِيعُ جِلْدَهُ

(١) قوله: (بَيْعُهُ مُفْرَدًا .. إلخ) أَي: مَعَ اتِّصَالِهِ بِأَصْلِهِ.

(٢) قوله: (لَمْ يُجْبَرْ .. إلخ) وَفِي «الْفُرُوعِ»^[١]: يَتَوَجَّهُ أَنَّهُ إِنْ لَمْ يَذْبَحْهُ:
لِلْمُشْتَرِي الْفَسْخُ، وَإِلَّا فَقِيْمَتُهُ.

وَقَوْلُهُ: لِلْمُشْتَرِي. قَالَ ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ: صَوَابُهُ: لِلْبَائِعِ.

[١] «الْفُرُوعِ» (١٥٣/٦).

وَحَدَهُ، وَيَبِيعُ رُؤُوسٍ، وَأَكَارِعَ، وَسُمُوطٍ^(١)، وَيَبِيعُهُ مَعَ جِلْدِهِ جَمِيعًا،
كَمَا قَبْلَ الذَّبْحِ^(٢).

الشَّرْطُ (السَّابِعُ: مَعْرِفَتُهُمَا) أَي: المتعاقدين (لِثَمَنِ حَالِ عَقْدِ)
الْبَيْعِ، وَلَوْ بِرُؤْيَا مُتَقَدِّمَةٍ بَرَمَنْ لَا يَتَغَيَّرُ فِيهِ، أَوْ وَصْفٍ، كَمَا تَقَدَّمَ فِي

(١) قوله: (وَسُمُوط) جمعُ سَمِطٍ، بَفَتْحِ السَّيْنِ، وَهُوَ الصُّوفُ الْمُنْتَوِفُ
بِالْمَاءِ الْحَارِّ.

قال في «القاموس»: سَمَطَ الْجَدْيَ، يَسْمِطُهُ وَيَسْمُطُهُ^[١] - بكسر
الميم في الأوَّلِ وَضَمِّهَا فِي الثَّانِي - فَهُوَ مَسْمُوطٌ، وَسَمِيطٌ: نَتَفَ
صُوفُهُ بِالْمَاءِ الْحَارِّ. انْتَهَى.

فإنهم أطلقوا المصدرَ على الصُّوفِ، ثُمَّ جَمَعُوهُ جَوَازًا، فَتَدْبِر.
(ع ن)^[٢].

(٢) قال في «الإنصاف»^[٣]: وَيَصْحُحُ بَيْعُ حَيَوَانٍ مَذْبُوحٍ، وَيَصْحُحُ بَيْعُ لَحْمِهِ
فِيهِ، وَيَصْحُحُ بَيْعُ جِلْدِهِ وَحَدَهُ، وَهَذَا الْمَذْهَبُ فِي ذَلِكَ كُلِّهِ. قَدَّمَ فِي
«الفروع»، وَاخْتَارَهُ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ وَغَيْرُهُ.

قال الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ: يَجُوزُ بَيْعُهُ وَجِلْدُهُ، كَمَا قَبْلَ الذَّبْحِ. قال:
وَكَذَلِكَ يَجُوزُ بَيْعُ اللَّحْمِ وَحَدَهُ، وَالْجِلْدِ وَحَدَهُ.

[١] سقطت: «ويسمطه» من النسخ الخطية، والتصويب من «القاموس»، و«حاشية
عثمان».

[٢] «حاشية عثمان» (٢٦٩/٢).

[٣] «الإنصاف» (١٢٨/١١).

المبيع؛ لأنه أخذ العوضين، فاشترط العلم به، كالمبيع، وكزأس مال السلم. (ولو) كانت معرفتهما لثمن (بمُشاهدة) كضربة شاهداتها ولم يعرفا قدرها.

(وكذا) أي: كالثمن فيما ذكر: (أجرة). فيشترط معرفة العاقلين لها، ولو بمُشاهدة.

(فيصَحَّان) أي: البيع والإجارة، إذا عُقدَا على ثمن وأجرة (بوزن صنجة، و) (بمِلء كَيْل مَجْهُولِينَ) عُرفًا، وعرفهُمَا المتعاقدان بالمُشاهدة، ك: بعْتُكَ، أو: آجَرْتُكَ هَذِهِ الدَّارَ بوزنِ هذا الحَجَرِ فِضَّةً، أو: بِمِلءِ هذا الوِعَاءِ، أو: الكيسِ ذَرَاهِمَ.

(و) يَصِحُّ بَيْعٌ وَإِجَارَةٌ (بِضَبْرَةٍ) مُشَاهِدَةٍ مِنْ بُرٍّ، أو ذَهَبٍ، أو فِضَّةٍ، وَنَحْوِهَا، وَلَوْ لَمْ يَعْلَمَا عَدَدَهَا، وَلَا وَزْنَهَا، وَلَا كَيْلَهَا.

(و) يَصِحُّ بَيْعٌ وَإِجَارَةٌ (بِنَفَقَةِ عَبْدِهِ) فُلَانٍ، أو أُمَّتِهِ فُلَانَةَ، أو نَفْسِهِ، أو زَوْجَتِهِ، أو وَلَدِهِ وَنَحْوِهِ (شَهْرًا)، أو سَنَةً، أو يَوْمًا، وَنَحْوَهُ؛ لِأَنَّ لَهَا عُرفًا يُرْجَعُ إِلَيْهِ عِنْدَ التَّنَازُعِ، بِخِلَافِ نَفَقَةِ دَائِيَّتِهِ.

(وَيَرْجَعُ) مُشْتَرٍ عَلَى بَائِعٍ^(١) (مَعَ تَعَذُّرِ مَعْرِفَةِ) قَدْرِ (ثَمَنِ)؛ بِأَن تَلِفَتِ الضَّبْرَةُ، أو اخْتَلَطَتْ بِمَا لَا تَتَمَيَّزُ مِنْهُ قَبْلَ اعْتِبَارِهَا، أو تَلِفَتِ الصَّنْجَةُ أو الكَيْلُ قَبْلَ ذَلِكَ، أو أُخِذَتِ النَّفَقَةُ وَجْهَلْتُ (فِي فَسْخِ) بَيْعِ

(١) قوله: (وَيَرْجَعُ مُشْتَرٍ.. إِلَى آخِرِهِ) قَالَ (م خ): قُلْتُ: وَكَذَا بَائِعٌ فِيمَا يَظْهَرُ، قَالَ: وَعَرَضْتُهُ عَلَى شَيْخِنَا فَأَقَرَّهُ.

لِنَحْوِ غَيْبٍ : (بَقِيْمَةٌ مَبِيْعٍ) ؛ لِأَنَّ الْغَالِبَ بَيْعُ الشَّيْءِ بِقِيْمَتِهِ . وَكَذَا : فِي إِجَارَةِ بَقِيْمَةٍ مَنَفْعَةٍ .

(وَلَوْ أَسْرًا ثَمَنًا بِلَا عَقْدٍ) ؛ بِأَنَّ اتَّفَقَا عَلَى أَنَّ الثَّمَنَ عَشْرَةُ حَقِيقَةً ، (ثُمَّ عَقْدَاهُ) ظَاهِرًا (ب-) ثَمَنٍ (آخَرَ) كَعَشْرِينَ ، (فَالثَّمَنُ : الْأَوَّلُ^(١)) وَهُوَ : الْعَشْرَةُ ؛ لِأَنَّ الْمُشْتَرِيَّ إِنَّمَا دَخَلَ عَلَيْهِ ، فَلَا يَلْزَمُهُ مَا زَادَ . (وَلَوْ عُقِدَ) بَيْعٌ (سِرًّا بِثَمَنٍ) مُعَيَّنٍ ، (ثُمَّ) عُقِدَ (عِلَانِيَةً بِأَكْثَرٍ) مِنْ الْأَوَّلِ : (فَكِنِكَاحٍ) . ذَكَرَهُ الْحُلَوَانِيُّ . وَاقْتَصَرَ عَلَيْهِ فِي «الْفُرُوعِ»^(٢) . وَظَاهِرُهُ : وَلَوْ مِنْ غَيْرِ جِنْسِهِ ، أَوْ بَعْدَ لُزُومِهِ ، فَيُؤْخَذُ بِالزَّائِدِ مِنْهُمَا مُطْلَقًا .

(وَالْأَصَحُّ : قَوْلُ الْمَنْقِيحِ) فِي «التَّنْقِيحِ» : (الْأَظْهَرُ : أَنَّ الثَّمَنَ هُوَ الثَّانِي ، إِنْ كَانَ فِي مُدَّةِ خِيَارٍ) مَجْلِسٍ ، أَوْ شَرْطٍ ؛ لِأَنَّ مَا يُزَادُ فِي ثَمَنِ أَوْ مُثْمَنٍ ، أَوْ يُحْطُ مِنْهُمَا زَمَنُهُ ، مُلْحَقٌ بِهِ ، وَيُخْبِرُ بِهِ فِي الْبَيْعِ . (وَالْأَوَّلُ) يَكُنْ فِي مُدَّةِ خِيَارٍ ؛ بِأَنَّ كَانَ بَعْدَ لُزُومِ بَيْعٍ : (ف) الثَّمَنُ (الْأَوَّلُ) .

- (١) قَوْلُهُ : (فَالثَّمَنُ الْأَوَّلُ) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ» : هَذَا مِنَ الْمَفْرَدَاتِ . قَالَ : وَالَّذِي قَطَعَ بِهِ الْقَاضِي فِي «الْجَامِعِ الصَّغِيرِ» أَنَّ الثَّمَنَ مَا أَظْهَرَاهُ .
- (٢) قَالَ فِي «شَرْحِ الْإِقْنَاعِ»^[١] : وَيَجَابُ عَنْهُ : بِأَنَّ الزِّيَادَةَ هُنَاكَ مُرَادَةٌ ، وَهُنَا غَيْرُ مُرَادَةٍ بَاطِلًا ، وَإِنَّمَا أَظْهَرْتَ تَجَمُّلاً .
- قَالَ : وَكَبِيعٍ فِي ذَلِكَ إِجَارَةٌ .

انتهى)؛ لَأَنَّهُ لَا يُلْحَقُ بِهِ، وَلَا يُخْبَرُ بِهِ إِذَا بَاعَ بِتَخْيِيرِ الثَّمَنِ.
وفي «الإقناع»: الثَّمَنُ مَا عَقَدَا بِهِ سِرًّا، كَالَّتِي قَبْلَهَا، وَأَوَّلَى.
وَيُفَرَّقُ بَيْنَ هَذِهِ، وَبَيْنَ مَا إِذَا زِيدَ أَوْ نُقِصَ فِيهِمَا: أَنَّ مَا عَقَدَا بِهِ ظَاهِرًا
لَيْسَ مَقْصُودًا^(١).

(وَلَا يَصِحُّ) بَيْعُ نَحْوِ ثَوْبٍ (بِرَقْمٍ)^(٢)، أَي: الْقَدْرِ الْمَكْتُوبِ
عَلَيْهِ؛ لِلْجِهَالَةِ بِهِ حَالِ الْعَقْدِ. (وَلَا) يَبِيعُ سِلْعَةً (بِمَا بَاعَ) بِهِ (زَيْدٌ)؛ لِمَا
تَقَدَّمَ. (إِلَّا إِنْ عَلِمَاهُمَا) أَي: عَلِمَ الْمُتَعَاقِدَانِ الرَّقْمَ، وَمَا بَاعَ بِهِ زَيْدٌ
حَالَ الْعَقْدِ، فَيَصِحُّ.

(وَلَا) يَبِيعُ سِلْعَةً (بِأَلْفِ دِرْهَمٍ)^(٣) أَوْ مِثْقَالٍ (ذَهَبًا وَفِضَّةً)؛ لِأَنَّ
قَدَرَ كُلِّ جِنْسٍ مِنْهُمَا مَجْهُولٌ، كَمَا لَوْ قَالَ: بِأَلْفٍ بَعْضُهَا ذَهَبٌ،
وَبَعْضُهَا فِضَّةٌ. وَكَذَا: إِنْ قَالَ: بِأَلْفٍ ذَهَبًا وَفِضَّةً، وَلَمْ يَقُلْ: دِرْهَمًا،
وَلَا دِينَارًا.

(١) قوله: (وَيُفَرَّقُ بَيْنَ هَذِهِ .. إلخ) يعني: أَنَّ مَا زِيدَ فِي هَذِهِ الْمَسْأَلَةِ غَيْرُ
مَقْصُودٍ، بِخِلَافِ الزِّيَادَةِ فِي مَدَّةِ الْخِيَارِ فَإِنَّهَا مَقْصُودَةٌ، قَالَ عَثْمَانُ:
وَهَذَا أَظْهَرُ.

(٢) الرَّقْمُ، كَالْخَتْمِ لَفْظًا وَمَعْنَى. (صَحَاح).

(٣) قوله: (بِأَلْفِ دِرْهَمٍ .. إلخ) وَصَحَّحَ ابْنُ عَقِيلٍ إِقْرَارَهُ بِذَلِكَ مُنَاصَفَةً،
وَيَتَوَجَّهُ هُنَا مِثْلُهُ، وَفَاقًا لِأَبِي حَنِيفَةَ. (فُرُوع)^[١].

(ولا) يَصْحُحُ بَيْعُ شَيْءٍ (بَثْمَنِ مَعْلُومٍ وَرِطْلٍ خَمْرٍ^(١))، أو وَكَلْبٍ، أو وَجِلْدٍ مَيْتَةٍ نَجَسٍ؛ لَأَنَّ هَذِهِ لَا قِيَمَةَ لَهَا، فَلَا يَنْقَسِمُ عَلَيْهَا الْبَدَلُ، أَشْبَهَ مَا لَوْ كَانَ الثَّمَنُ كُلُّهُ كَذَلِكَ.

(ولا) الْبَيْعُ (بَمَا يَنْقَطِعُ بِهِ السَّعْرُ^(٢)) أَي: يَقِفُ عَلَيْهِ؛ لِلْجَهَالَةِ.

(ولا كَمَا يَبِيعُ النَّاسُ)؛ لَمَا تَقَدَّمَ.

(١) قوله: (وَرِطْلٍ خَمْرٍ) يعني: لَمْ يَصَحَّ؛ لِأَنَّ الْخَمْرَ لَا قِيَمَةَ لَهُ فِي حَقِّنَا، اتِّفَاقًا، وَمَا لَا قِيَمَةَ لَهُ لَا يَنْقَسِمُ عَلَيْهِ الْبَدَلُ، بَلْ يَبْقَى الْعَقْدُ بِالْمَائَةِ، وَيَبْقَى الرِّطْلُ شَرْطًا فَاسِدًا. انْتَهَى. وَهُوَ مَعْنَى مَا حَكَاهُ فِي «الْفُرُوعِ» عَنْ «عَيُونِ الْمَسَائِلِ»^[١].

وَالْفَرْقُ بَيْنَهُ وَبَيْنَ مَا ذَكَرُوهُ مِنْ أَنَّهُ لَوْ بَاعَهُ خَلًّا وَخَمْرًا، أَنَّهُ يَصْحُحُ فِي الْخَلِّ بِقِسْطِهِ؛ أَنَّ الْبَيْعَ يَتَعَدَّدُ حُكْمًا بِتَعَدُّدِ الْمَبِيعِ، كَمَا ذَكَرُوهُ فِي «الشَّفْعَةِ»، فَكَأَنَّهُ عَقْدَانِ، فَلِكُلِّ عَقْدٍ حُكْمُهُ، بِخِلَافِ الثَّمَنِ. انْتَهَى.

قَالَ الْمَوْفَّقُ وَالشَّارِحُ وَغَيْرُهُمَا: وَالْحُكْمُ فِي الرَّهْنِ وَالْهَبَةِ وَسَائِرِ الْعُقُودِ، إِذَا جُمِعَتْ مَا يَجُوزُ وَمَا لَا يَجُوزُ، كَالْحُكْمِ فِي الْبَيْعِ، إِلَّا أَنَّ الظَّاهِرَ فِيهَا الصَّحَّةُ؛ لِأَنَّهَا لَيْسَتْ عَقُودَ مُعَاوَضَةٍ، فَلَا تَوْجَدُ جَهَالَةً الْعِوَضِ فِيهَا، قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ». (م ص)^[٢].

(٢) وعنه: يَصْحُحُ الْبَيْعُ بِمَا يَنْقَطِعُ بِهِ السَّعْرُ، وَبِمَا بَاعَ بِهِ فُلَانٌ، وَاخْتَارَهُ الشَّيْخُ، وَابْنُ الْقِيَمِ. (تَقْرِير).

[١] انظر: «الْفُرُوعِ» (١٦١/٦).

[٢] «إِرْشَادُ أَوَّلِي النَّهْيِ» ص (٦٤٠).

(ولا بدينارٍ مُطْلَقٍ، (أو درهمٍ مُطْلَقٍ) أو قِرْشٍ مُطْلَقٍ (وَتَمَّ) بِالْبَلَدِ
(نُقُودٌ) مِنَ الْمَسْمُومِ الْمَطْلُوقِ (مُتَسَاوِيَةٌ رَوَاجًا)؛ لَتَرَدُّدِ الْمَطْلُوقِ بَيْنَهَا.
وَرُدُّهُ إِلَى أَحَدِهَا مَعَ التَّسَاوِيِ تَرْجِيحٌ بَلَا مُرَجِّحٍ، فَهُوَ مَجْهُولٌ.
(فَإِنْ لَمْ يَكُنْ) بِالْبَلَدِ (إِلَّا) دِينَارٌ، أَوْ دِرْهَمٌ، أَوْ قِرْشٌ (وَاحِدٌ):
صَحَّ، وَصُرِفَ إِلَيْهِ؛ لَتَعَيُّنِهِ.

(أَوْ غَلَبَ أَحَدُهَا) أَي: التَّقْوِدُ رَوَاجًا: (صَحَّ) الْعَقْدُ (وَصُرِفَ)
الْمُطْلُوقُ مِنْ دِينَارٍ، أَوْ دِرْهَمٍ، أَوْ قِرْشٍ (إِلَيْهِ)؛ عَمَلًا بِالظَّاهِرِ.
(وَلَا) يَصِحُّ الْبَيْعُ (بِعَشْرَةِ صِحَاحًا أَوْ إِحْدَى عَشْرَةَ^(١)) مُكْسَرَةً،
(وَلَا) الْبَيْعُ (بِعَشْرَةِ نَقْدًا أَوْ عِشْرِينَ نَسِيئَةً)؛ لَنَهْيِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ عَنْ
يَبْعَتَيْنِ فِي بَيْعَةٍ^[١]. وَفَسَّرَهُ مَالِكٌ، وَالثَّوْرِيُّ، وَإِسْحَاقُ، وَغَيْرُهُمْ

(١) قَالَ (م خ)^[٢]: كَأَنَّ الظَّاهِرَ: أَحَدَ عَشَرَ، كَمَا هُوَ فِي بَعْضِ نَسَخِ
«الْإِقْنَاعِ»؛ لِأَنَّمَا زَادَ عَلَى الْعَشْرَةِ مِنَ الْعَدَدِ يُوَافِقُ تَمْيِيزَهُ فِي التَّذْكِيرِ
وَالتَّأْنِيثِ، وَالتَّمْيِيزُ هُنَا مُذَكَّرٌ، وَهُوَ الدَّرْهَمُ أَوْ الدِّينَارُ.
وَلَا يُقَالُ: إِنَّهُمْ قَالُوا: إِذَا حُذِفَ الْمَعْدُودُ جَازَ التَّذْكِيرُ وَالتَّأْنِيثُ، كَمَا
قَالَ النَّوَوِيُّ؛ لِأَنَّا نَقُولُ: هُوَ مَخْصُوصٌ بِمَا كَانَ مِنْ جِنْسِ اللَّيَالِي
وَالْأَيَّامِ، كَمَا صَرَّحَ بِهِ الشُّبْكِيُّ فِي كُتُبِهِ عَلَى قَوْلِهِ ﷺ: «رُفِعَ الْقَلَمُ
عَنْ ثَلَاثَةٍ»^[٣]. (خَطَهُ).

[١] أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (٣٥٨/١٥) (٩٥٨٤)، وَالتِّرْمِذِيُّ (١٢٣١)، وَالنَّسَائِيُّ (٤٦٤٦) مِنْ
حَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ. وَحَسَنَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الْإِرْوَاءِ» تَحْتَ حَدِيثِ (١٣٠٥).

[٢] «حَاشِيَةُ الْخُلُوتِيِّ» (٥٧٧/٢).

[٣] تَقْدِمْ تَخْرِيجِهِ (٥٣٠/١)

بِذَلِكَ. وَلَأنَّهُ لَمْ يُجْزَمْ لَهُ بَيْعٌ وَاحِدٌ، أَشْبَهَ مَا لَوْ قَالَ: بِعْتُكَ أَحَدَ هَذَيْنِ. وَلِجَهَالَةِ الثَّمَنِ.

(إِلَّا إِنْ تَفَرَّقَا) أَي: الْمُتَعَاقِدَانِ (فِيهِمَا) أَي: الصُّورَتَيْنِ (عَلَى أَحَدِهِمَا) أَي: أَحَدِ الثَّمَنَيْنِ فِي الْكُلِّ: فَيَصِحُّ؛ لَزَوَالِ الْمَانِعِ.
(وَلَا) يَصِحُّ بَيْعُ شَيْءٍ (بِدِينَارٍ إِلَّا دِرْهَمًا) نَصًّا^(١)؛ لِأنَّهُ اسْتَشْنَى قِيمَةَ الدَّرْهَمِ مِنَ الدِّينَارِ، وَهِيَ غَيْرُ مَعْلُومَةٍ، وَاسْتِثْنَاءُ الْمَجْهُولِ مِنَ الْمَعْلُومِ يُصَيِّرُهُ مَجْهُولًا.

(وَلَا) الْبَيْعُ (بِمِئَةِ دِرْهَمٍ إِلَّا دِينَارًا، أَوْ إِلَّا قَفِيزَ بُرٍّ، أَوْ نَحْوَهُ) مِمَّا فِيهِ الْمُسْتَشْنَى مِنْ غَيْرِ جِنْسٍ الْمُسْتَشْنَى مِنْهُ؛ لِمَا تَقَدَّمَ.

(وَلَا) الْبَيْعُ إِنْ قَالَ: بِعْنِي هَذَا (بِمِئَةٍ) مَثَلًا (عَلَى أَنْ أَرْهَنَ بِهَا) أَي: الْمِئَةَ الثَّمَنَ، (وَبِالْمِئَةِ الَّتِي لَكَ) غَيْرَهَا مِنْ قَرْضٍ أَوْ غَيْرِهِ (هَذَا) الشَّيْءُ؛ لِجَهَالَةِ الثَّمَنِ؛ لِأنَّهُ الْمِئَةُ، وَمَنْفَعَةٌ هِيَ وَثِيقَةٌ بِالْمِئَةِ الْأُولَى، وَهِيَ مَجْهُولَةٌ. وَلَأنَّهُ شَرَطَ عَقْدَ الرَّهْنِ بِالْمِئَةِ الْأُولَى، فَلَمْ يَصِحَّ، كَمَا لَوْ أَفْرَدَهُ^(٢)، وَكَمَا لَوْ بَاعَهُ دَارَهُ بِشَرْطِ أَنْ يَبِيعَهُ الْآخَرَ دَارَهُ.

وَكَذَا: لَوْ أَفْرَضَهُ شَيْئًا عَلَى أَنْ يَرْهَنَهُ بِهِ وَبَدَيْنَ آخَرَ كَذَا، فَلَا يَصِحُّ؛ لِأنَّهُ قَرْضٌ يَجُزُّ نَفْعًا، فَيَبْطُلُ هُوَ وَالرَّهْنُ.

(١) قوله: (بِدِينَارٍ إِلَّا دِرْهَمًا) وفاقًا. قاله في «الفروع».

(٢) قوله: (كما لو أفردَهُ) أَي: كما لو جعلَ ثَمَنَ المبيعِ الثاني هو الرِّهْنِ بالمائةِ الأولى فقط. (خطه).

(ولا) أَنْ يَبِيعَ (مِنْ صُبْرَةٍ، أَوْ ثَوْبٍ، أَوْ قَطِيعٍ: كُلُّ قَفِيزٍ، أَوْ ذِرَاعٍ، أَوْ شَاةٍ، بِدِرْهَمٍ)؛ لِأَنَّ «مِنْ» لِلتَّبْعِيضِ، وَ«كُلُّ» لِلْعَدَدِ، فَيَكُونُ مَجْهُولًا.

(وَيَصِحُّ بَيْعُ الصُّبْرَةِ، أَوْ يَبِيعُ (الثَّوْبِ، أَوْ) يَبِيعُ (القَطِيعِ: كُلُّ قَفِيزٍ) مِنْ الصُّبْرَةِ بِدِرْهَمٍ (أَوْ) كُلُّ (ذِرَاعٍ) مِنْ الثَّوْبِ بِدِرْهَمٍ، (أَوْ) كُلُّ (شَاةٍ) مِنَ الْقَطِيعِ (بِدِرْهَمٍ) وَإِنْ لَمْ يَعْلَمْ عَدَدَ ذَلِكَ؛ لِأَنَّ الْمَبِيعَ مَعْلُومٌ بِالمِشَاهَدَةِ، وَالثَّمَنُ يُعْرَفُ بِجِهَةٍ لَا تَتَعَلَّقُ بِالْمَتَعَاقِدِينَ، وَهُوَ: كَيْلُ الصُّبْرَةِ، أَوْ ذَرْعُ الثَّوْبِ، أَوْ عَدُّ الْقَطِيعِ.

(و) يَصِحُّ بَيْعُ (مَا بِوَعَاءٍ)، كَسَمْنٍ مَائِعٍ، أَوْ جَامِدٍ (مَعَ وَعَائِهِ مُوَازَنَةً: كُلُّ رِطْلٍ بِكَذَا، مُطْلَقًا) أَي: سَوَاءٌ عَلِمَا مَبْلَغُ الْوَعَاءِ وَمَا بِهِ أَوْ لَا؛ لِرِضَاهُ بِشِرَاءِ الظَّرْفِ: كُلُّ رِطْلٍ بِكَذَا كَالَّذِي فِيهِ، أَشْبَهَ مَا لَوْ اشْتَرَى ظَرْفَيْنِ فِي أَحَدِهِمَا زَيْتٌ، وَالْآخَرِ شَيْرَجٌ: كُلُّ رِطْلٍ بِدِرْهَمٍ.

(و) يَصِحُّ بَيْعُ مَا بِوَعَاءٍ، (دُونَهُ) أَي: الْوَعَاءِ، (مَعَ الْاِحْتِسَابِ بِزِنْتِهِ) أَي: الْوَعَاءِ (عَلَى مُشْتَرٍ، إِنْ عَلِمَا) حَالِ عَقْدٍ (مَبْلَغُ كُلِّ مِنْهُمَا) وَزَنًا؛ لِأَنَّهُ إِذَا عَلِمَ أَنَّ مَا بِالْوَعَاءِ عَشْرَةُ أَرْطَالٍ، وَأَنَّ الْوَعَاءَ رِطْلَانِ، وَاشْتَرَى كَذَلِكَ كُلُّ رِطْلٍ بِدِرْهَمٍ، صَارَ كَأَنَّهُ اشْتَرَى الْعَشْرَةَ الَّتِي بِالْوَعَاءِ بِاثْنَيْ عَشَرَ دِرْهَمًا. فَإِنْ لَمْ يَعْلَمْ مَبْلَغُ كُلِّ مِنْهُمَا^(١): لَمْ يَصِحَّ

(١) قوله: (فَإِنْ لَمْ يُعْلَمْ مَبْلَغُ كُلِّ مِنْهُمَا) يعني: يُشْتَرَطُ مَعْرِفَةُ كُلِّ مِنَ الظَّرْفِ وَمَا فِيهِ، فَلَا يَكْفِي مَعْرِفَةُ أَحَدِهِمَا. (خطه).

الْبَيْعُ؛ لِأَدَائِهِ إِلَى جَهَالَةِ الثَّمَنِ.

(و) يَصِحُّ بَيْعُ مَا يَوْعَاءُ (جَزَافًا مَعَ ظَرْفِهِ، أَوْ دُونَهُ) أَي: الظَّرْفِ (أَوْ) يَبْعُهُ مُوَازِنَةً (كُلَّ رِطْلٍ بَكَذَا، عَلَى أَنْ يَسْقُطَ مِنْهُ) أَي: مَبْلَغُ وَزْنِهِمَا (وَزْنُ الظَّرْفِ) كَأَنَّهُ قَالَ: بَعْتُكَ مَا فِي هَذَا الظَّرْفِ كُلَّ رِطْلٍ بَكَذَا^(١).

(وَمَنْ اشْتَرَى زَيْتًا، أَوْ نَحْوَهُ)، كَسَمَنِ، وَشِيرَجٍ (فِي ظَرْفٍ، فَوَجَدَ فِيهِ رُبًّا) أَوْ غَيْرَهُ: (صَحَّ) الْبَيْعُ (فِي الْبَاقِي) مِنَ الزَّيْتِ، أَوْ نَحْوِهِ (بِقِسْطِهِ) مِنَ الثَّمَنِ، كَمَا لَوْ بَاعَهُ صُبْرَةً عَلَى أَنَّهَا عَشْرَةُ أَقْفِزَةٍ، فَبَانَتْ

(١) قَالَ بَعْضُ الشَّافِعِيَّةِ: لَوْ اشْتَرَى شَيْئًا مِنَ الْمَائِعَاتِ أَوْ غَيْرِهَا فِي ظَرْفِهِ، كُلَّ رِطْلٍ بِدَرْهَمٍ مَثَلًا، عَلَى أَنْ يُوزَنَ بِظَرْفِهِ، وَيُسْقَطَ أَرطَالًا مُعَيَّنَةً بِسَبَبِ الظَّرْفِ، وَلَا يُوزَنُ الظَّرْفُ، فَالْبَيْعُ بَاطِلٌ بِلَا خِلَافٍ؛ لِأَنَّهُ غَرَرٌ ظَاهِرٌ.

قَالَ فِي «شرح المذهب»^[١]: وَهَذَا مِنَ الْمُنْكَرَاتِ الْمَحْرَمَةِ الَّتِي تَقَعُ فِي كَثِيرٍ مِنَ الْأَسْوَاقِ.

وَذَكَرَ صَاحِبُ «المحرر» قَوْلَ حَرْبٍ لِأَحْمَدَ: الرَّجُلُ يَبْعُ الشَّيْءَ فِي الظَّرْفِ مِثْلَ قُطْنٍ فِي جَوَالِقَ فَيَزِنُهُ، وَيُلْقِي لِلظَّرْفِ كَذَا وَكَذَا؟ قَالَ: أَرْجُو أَنْ لَا بَأْسَ، وَلَا بَدَّ لِلنَّاسِ مِنْ ذَلِكَ^[٢].

[١] «المجموع» (٣٢١/٩).

[٢] انظر: «الإنصاف» (١٣٩/١١).

تِسْعَةً. (وَلَهُ) أَي: الْمُشْتَرِي (الْخِيَارُ)؛ لَتَبْعُضِ الصَّفَقَةِ عَلَيْهِ، (وَلَمْ
يَلْزَمُهُ) أَي: الْبَائِعَ (بَدَلُ الرُّبِّ) أَوْ نَحْوَهُ لِمُشْتَرٍ، سَوَاءٌ كَانَ عِنْدَهُ مِنْ
جِنْسِ الْمَبِيعِ، أَوْ لَمْ يَكُنْ. فَإِنْ تَرَاضَيَا عَلَى إِعْطَاءِ الْبَدَلِ: جَازَ.

(فَصْلٌ فِي تَفْرِيقِ الصَّفَقَةِ)

(وهي) أي: الصَّفَقَةُ، في الأصلِ: المرَّةُ من صَفَقَ لَهُ بالبيعِ، ضَرَبَ بِيَدِهِ عَلَى يَدِهِ، ثُمَّ نُقِلَتْ لِلْبَيْعِ، لِفِعْلِ الْمُتَبَايَعِينَ ذَلِكَ.

فَالصَّفَقَةُ الْمُفْرَقَةُ: (أَنْ يَجْمَعَ بَيْنَ مَا يَصْحُحُ بَيْعُهُ، وَمَا لَا يَصْحُحُ بَيْعُهُ، صَفَقَةً وَاحِدَةً، بِثَمَنِ وَاحِدٍ. أي: عَقْدٌ جُمِعَ فِيهِ ذَلِكَ.

وَلَهُ ثَلَاثُ صُورٍ: أُشِيرَ إِلَى الْأُولَى بِقَوْلِهِ: (مَنْ بَاعَ مَعْلُومًا وَمَجْهُولًا لَمْ يَتَعَذَّرْ عِلْمُهُ) كَهَذَا الْعَبْدِ، وَثَوْبٍ غَيْرِ مُعَيَّنٍ: (صَحَّ) الْبَيْعُ (فِي الْمَعْلُومِ بِقِسْطِهِ) مِنَ الثَّمَنِ، وَبَطَلَ فِي الْمَجْهُولِ؛ لِأَنَّ الْمَعْلُومَ صَدَرَ فِيهِ الْبَيْعُ مِنْ أَهْلِهِ بِشَرْطِهِ، وَمَعْرِفَةُ ثَمَنِهِ مُمَكِّنَةٌ بِتَقْسِيطِ الثَّمَنِ عَلَى كُلِّ مِنْهُمَا، وَهُوَ مُمَكِّنٌ. (لَا إِنْ تَعَذَّرَ) عِلْمُ الْمَجْهُولِ، (وَلَمْ يُبَيِّنْ ثَمَنَ الْمَعْلُومِ) ك: بَعْتُكَ هَذِهِ الْفَرَسَ، وَحَمَلَ الْأُخْرَى بِكَذَا. فَلَا يَصْحُحُ؛ لِأَنَّ الْمَجْهُولَ لَا يَصْحُحُ بَيْعُهُ؛ لَجَهَالَتِهِ، وَالْمَعْلُومُ مَجْهُولُ الثَّمَنِ، وَلَا سَبِيلَ إِلَى مَعْرِفَتِهِ؛ لِأَنَّهَا إِنَّمَا تَكُونُ بِتَقْسِيطِ الثَّمَنِ عَلَيْهِمَا، وَالْمَجْهُولُ لَا يُمَكِّنُ تَقْوِيمَهُ. فَإِنْ بَيَّنَّ ثَمَنَ كُلِّ مِنْهُمَا: صَحَّ فِي الْمَعْلُومِ بِثَمَنِهِ.

الثَّانِيَةُ: الْمَذْكُورَةُ بِقَوْلِهِ: (وَمَنْ بَاعَ جَمِيعَ مَا يَمْلِكُ بَعْضَهُ: صَحَّ) الْبَيْعُ (فِي مِلْكِهِ بِقِسْطِهِ)، وَبَطَلَ فِي مِلْكٍ غَيْرِهِ؛ لِأَنَّ كُلًّا مِنَ الْمَلَكَينِ لَهُ حُكْمٌ لَوْ انْفَرَدَ، فَإِذَا جَمَعَ بَيْنَهُمَا ثَبَتَ لِكُلِّ وَاحِدٍ حُكْمُهُ، كَمَا لَوْ

بَاعَ شَقْصًا وَسَيْفًا.

وَيُسَبِّهُهُ: يَبِيعُ عَيْنٍ لِمَنْ يَصِحُّ مِنْهُ شِرَاؤُهَا وَمَنْ لَا يَصِحُّ، كَعَبْدٍ مُسْلِمٍ لِمُسْلِمٍ وَذِمِّيٍّ.

(وَلَمُشْتَرِ الْخِيَارِ) بَيْنَ رَدٍّ وَإِمْسَاكِ (إِنْ لَمْ يَعْلَمْ) الْحَالُ؛ لَتَبْعُضِ الصَّفَقَةِ عَلَيْهِ. (و) لَهُ (الْأَرْضُ إِنْ أَمْسَكَ فِيهَا يَنْقُضُهُ تَفْرِيقٌ)، كَزَوْجِي خُفٍّ، وَمِضْرَاعِي بَابٍ، أَحَدُهُمَا مِلْكُ الْبَائِعِ، وَالْآخَرُ لِغَيْرِهِ، وَقِيَمَةُ كُلِّ مُنْفَرِدًا دِرْهَمَانِ، وَمُجْتَمِعَيْنِ ثَمَانِيَّةٌ، وَاشْتَرَاهُمَا الْمُشْتَرِي بِهَا وَلَمْ يَعْلَمْ: فَلَهُ إِمْسَاكُ مِلْكِ الْبَائِعِ بِالْقِسْطِ مِنَ الثَّمَنِ، وَهُوَ أَرْبَعَةٌ، وَلَهُ أَرْضُ نَقْصِ التَّفْرِيقِ دِرْهَمَانِ، فَيَسْتَقَرُّ لَهُ بِدِرْهَمَيْنِ.

الثَّالِثَةُ^(١): الْمَشَارُ إِلَيْهَا بِقَوْلِهِ: (وَإِنْ بَاعَ) لِمُسْلِمٍ نَحْوَ (فَنِّهِ مَعَ) نَحْوَ (قِنْ غَيْرِهِ بِلَا إِذْنِهِ. أَوْ) بَاعَ قَنَّهُ (مَعَ حُرٍّ. أَوْ) بَاعَ (خَلًّا مَعَ خَمْرِ: صَحَّ فِي قَنِّهِ) الْمَبِيعِ مَعَ قِنْ غَيْرِهِ، أَوْ مَعَ حُرٍّ بِقِسْطِهِ. (و) صَحَّ الْبَيْعُ (فِي خَلٍّ) يَبِيعُ مَعَ خَمْرِ (بِقِسْطِهِ)^(٢) مِنَ الثَّمَنِ. نَصًّا؛ لِأَنَّ تَسْمِيَةَ ثَمَنِ

(١) وَعَنْ أَحْمَدَ رَوَايَةً بَعْدَ الصَّحَّةِ فِي الصُّورَةِ الثَّالِثَةِ، اخْتَارَهُ الْمُؤَلِّفُ وَالشَّارِحُ وَغَيْرُهُمَا، أَعْنِي: فِي الصُّورَةِ الثَّالِثَةِ مِنْ صُورِ تَفْرِيقِ الصَّفَقَةِ الثَّلَاثِ.

(٢) قَوْلُهُ: (وَصَحَّ فِي خَلٍّ بِقِسْطِهِ) قَالَ «م ص»^[١]: قَدْ تَقَدَّمَ أَنَّهُ لَوْ بَاعَ بِثَمَنِ مَعْلُومٍ وَرِطْلٍ خَمْرٍ، لَمْ يَصَحَّ الْبَيْعُ.

فِي مَبِيعٍ، وَشُقُوطَ بَعْضِهِ، لَا يُوجِبُ جَهَالَةً تَمْنَعُ الصَّحَّةَ. (وَيُقَدَّرُ خَمْرٌ خَلًّا^(١)) وَحُرٌّ عَبْدًا؛ لِيَقْوَمَ لِتَقْسِيطِ الثَّمَنِ. (وَلِمَشْتَرِ الْخِيَارِ^(٢)) بَيْنَ إِمْسَاكِ مَا صَحَّ فِيهِ الْبَيْعُ بِقِسْطِهِ، وَبَيْنَ رَدِّهِ؛ لِتَبْعُضِ الصَّفَقَةِ عَلَيْهِ. (وَإِنْ بَاعَ) جَائِزُ التَّصَرُّفِ (عَبْدُهُ وَعَبْدُ غَيْرِهِ بِإِذْنِهِ) بِثَمَنِ وَاحِدٍ:

وَالْفَرْقُ بَيْنَهُ وَبَيْنَ مَا ذَكَرْ هُنَا مِنْ أَنَّهُ لَوْ بَاعَهُ خَمْرًا وَخَلًّا أَنَّهُ يَصِحُّ فِي الْخَلِّ بِقِسْطِهِ: أَنَّ الْبَيْعَ يَتَعَدَّدُ حُكْمًا بِتَعَدُّدِ الْمَبِيعِ، كَمَا ذَكَرُوهُ فِي الشَّفْعَةِ، فَكَأَنَّهُ عَقْدَانِ، فَلِكُلِّ مَثْمَنِ حُكْمُهُ، بِخِلَافِ الثَّمَنِ. (١) وَعَلَى قَوْلِهِ: (وَيُقَدَّرُ خَمْرٌ خَلًّا.. إلخ) وَهَذَا كُلُّهُ إِذَا لَمْ يَعْلَمْ. (تَقْرِيرٌ).

(٢) قَوْلُهُ: (وَلِمَشْتَرِ الْخِيَارِ) وَلَا خِيَارَ لِلْبَائِعِ. قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[١]: عَلَى الصَّحِيحِ مِنَ الْمَذْهَبِ. وَنَقَلَ فِي «الْفَائِقِ» عَنِ الشَّيْخِ تَقِيِّ الدِّينِ: أَنَّهُ يَثْبُتُ لَهُ الْخِيَارُ أَيْضًا. وَفِي «الْإِقْنَاعِ»: لِلْمُشْتَرِي الْخِيَارُ إِنْ لَمْ يَكُنْ عَالِمًا، وَإِنْ عَلِمَ فَلَا خِيَارَ لَهُ. وَمُقْتَضَاهُ: صِحَّةُ الْبَيْعِ. وَفِي «الْغَايَةِ»^[٢]: وَمَعَ الْعِلْمِ فَالْبَيْعُ بَاطِلٌ، خِلَافًا لَهُ. وَفِي «الْفُرُوعِ»^[٣]: وَقَالَ فِي «الْتَرغِيبِ» وَغَيْرِهِ: إِنْ عَلِمَا بِالْخَمْرِ وَنَحَوِهِ، لَمْ يَصِحَّ. (خَطُهُ).

[١] «الْإِنْصَافِ» (١٥٧/١١).

[٢] «غَايَةُ الْمُنْتَهَى» (٥٠٩/١).

[٣] «الْفُرُوعِ» (١٦٠/٦).

صَحَّ. (أو) باعَ (عَبْدِيهِ لاثْنَيْنِ) بِثَمَنِ وَاحِدٍ: صَحَّ. (أو) اشْتَرَى عَبْدَيْنِ مِنْ اثْنَيْنِ، (أو) مِنْ (وَكِلَيْهِمَا بِثَمَنِ وَاحِدٍ، صَحَّ) الْعَقْدُ؛ لِأَنَّ جُمْلَةَ الثَّمَنِ مَعْلُومَةٌ، (وَقُسْطَ) الثَّمَنِ (عَلَى قِيمَتَيْهِمَا) أَي: الْعَبْدَيْنِ؛ لِيُعْلَمَ ثَمَنُ كُلِّ مِنْهُمَا.

(وَكَيْع: إِجَارَةٌ) فِيمَا سَبَقَ تَفْصِيلُهُ؛ لِأَنَّهَا يَبِيعُ لِلْمَنَافِعِ. وَكَذَا: حُكْمُ بَاقِي الْعُقُودِ.

(وَإِنْ جُمِعَ) فِي عَقْدٍ (بَيْنَ بَيْعٍ وَإِجَارَةٍ)؛ بِأَنْ بَاعَهُ عَبْدُهُ وَآجَرَهُ دَارَهُ، بِعَوَضٍ وَاحِدٍ: صَحَّ.

(أو) جُمِعَ بَيْنَ بَيْعٍ، وَ(صَرْفٍ)؛ بِأَنْ بَاعَهُ عَبْدُهُ، وَصَارَفَهُ دِينَارًا بِمِئَةِ دِرْهَمٍ مَثَلًا: صَحَّ. بِخِلَافِ مَا لَوْ بَاعَهُ ثَوْبًا وَعَشْرَةَ دَرَاهِمَ بَثْلَاثَيْنِ دِرْهَمًا.

(أو) جُمِعَ بَيْنَ بَيْعٍ وَ(خُلْعٍ)؛ بِأَنْ بَاعَتْهُ دَارُهَا^(١)، وَاخْتَلَعَتْ مِنْهُ بَعِشْرِينَ دِينَارًا: صَحَّ.

(أو) جُمِعَ بَيْنَ بَيْعٍ وَ(نِكَاحٍ بِعَوَضٍ وَاحِدٍ: صَحَّ)؛ لِأَنَّ اخْتِلَافَ الْعَقْدَيْنِ لَا يَمْنَعُ الصَّحَّةَ، كَمَا لَوْ جُمِعَ بَيْنَ مَا فِيهِ شُفْعَةٌ، وَمَا لَا شُفْعَةَ فِيهِ.

(١) قوله: (بأن باعته دارها) صوابه: «بأن اشترت منه داره، واختلعت نفسها»؛ ليكون العوض المذكور في مقابلة شيئين، وليوافق تمثيله في «شرح الإقناع». (ع).

(وَقُسِّطَ) الْعَوَضُ (عَلَيْهِمَا)؛ لِيُعْرَفَ عَوَضُ كُلِّ مِنْهُمَا تَفْصِيلاً.

(و) إِنْ جُمِعَ (بَيْنَ بَيْعٍ وَكِتَابَةٍ)؛ بِأَنْ كَاتَبَ عَبْدُهُ، وَبَاعَهُ دَارَهُ بِمِئَّةٍ، كُلَّ شَهْرٍ عَشْرَةَ مَثَلًا: (بَطَلَ) الْبَيْعُ؛ لِأَنَّهُ بَاعَ مَالَهُ لِمَالِهِ، أَشْبَهَ مَا لَوْ بَاعَهُ قَبْلَ الْكِتَابَةِ، (وَصَحَّتِ) الْكِتَابَةُ بِقُسْطِهَا؛ لِعَدَمِ الْمَانِعِ.

(وَمَتَى اعْتَبِرَ قَبْضُ) فِي الْمَجْلِسِ (لِأَحَدِهِمَا) أَيِ: الْعَقْدَيْنِ الْمَجْمُوعِ بَيْنَهُمَا، كَالصَّرْفِ فِيمَا إِذَا جُمِعَ بَيْنَهُ وَبَيْنَ الْبَيْعِ، وَتَفَرَّقَا قَبْلَ التَّقَابُضِ: (لَمْ يَبْطُلِ) الْعَقْدُ (الْآخَرُ) الَّذِي لَا يُعْتَبَرُ فِيهِ الْقَبْضُ (بِتَأْخُرِهِ) أَيِ: الْقَبْضِ؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ شَرْطًا فِيهِ، كَمَا لَوْ انْفَرَدَ. فَيَأْخُذُ الْمُشْتَرِي الْعَبْدَ بِقُسْطِهِ مِنَ الثَّمَنِ.

(فصل) في مَوَانِعِ صِحَّةِ الْبَيْعِ

(ولا يَصِحُّ بَيْعٌ) ولو قَلَّ المبيعُ، مِمَّنْ تَلَزَمُهُ جُمُعَةٌ. (ولا) يَصِحُّ (شِرَاءٌ، مِمَّنْ تَلَزَمُهُ جُمُعَةٌ) ولو بغيرِهِ^(١) (بَعْدَ نِدَائِهَا^(٢)) أي: أَذَانِ الْجُمُعَةِ، أي: الشَّرُوعِ فِيهِ، ولو لِأَحَدٍ جَامِعَيْنِ بِالْبَلَدِ قَبْلَ أَنْ يُؤَذَّنَ لِلْآخِرِ. صَحَّحَهُ فِي «الْفُصُولِ». (الَّذِي عِنْدَ الْمِنْبَرِ) عَقِبَ جُلُوسِ الْإِمَامِ عَلَيْهِ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿إِذَا نُودِيَ لِلصَّلَاةِ مِنْ يَوْمِ الْجُمُعَةِ فَاسْعَوْا إِلَى ذِكْرِ اللَّهِ وَذَرُوا الْبَيْعَ﴾ [الجمعة: ٩] وَالنَّهْيُ يَقْتَضِي الْفَسَادَ. وَخُصَّ بِالنِّدَاءِ الثَّانِي؛ لِأَنَّهُ الْمَعْهُودُ فِي زَمَنِهِ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ، فَتَعَلَّقَ الْحُكْمُ بِهِ. وَالشِّرَاءُ أَحَدُ شَقَيِ الْعَقْدِ، فَكَانَ كَالشَّقِّ الْآخِرِ^(٣).

- (١) لَعَلَّ مُرَادَهُمْ: مَنْ تَلَزَمَهُ بِنَفْسِهِ فَقَطْ، صَرَّحَ بِهِ بَعْضُ الْمُتَأَخِّرِينَ، وَهُوَ خِلَافُ مَا ذَكَرَهُ الشَّارِحُ هُنَا، عَلَى قَوْلِهِ: «وَلَوْ بغيرِهِ».
- (٢) الْمُرَادُ: بَعْدَ الْحِضُولِ، وَلَا يَتَوَقَّفُ عَدَمُ الصَّحَّةِ عَلَى الْعِلْمِ بِهِ. (م خ)^[١]. (خطه).
- وَيَتَجَنَّبُ هَذَا فِي حَقِّ مَنْ يَرِيدُ الصَّلَاةَ مَعَ إِمَامِهِ. (غَايَةُ)^[٢]. (خطه).
- (٣) قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»^[٣]: وَأَحَدُ شَقَيَّهِ كَهْوٌ. أَي: الْإِجَابُ أَوْ الْقَبُولُ إِذَا وَجَدَ أَحَدَهُمَا بَعْدَ الْإِذْنِ لَمْ يَصِحَّ الْعَقْدُ.

[١] «حاشية الخلوئي» (٥٨٤/٢).

[٢] «غاية المنتهى» (٥١١/١).

[٣] «الفروع» (١٧١/٦).

قال (المنقح: أو قبله) أي: النداء الثاني (لمن منزله بعيد، بحيث إنه يدرِكها. انتهى) قال في «المستوعب»: ولا يصحُّ البيع في وقت لزوم السعي إلى الجمعة. انتهى.

وَيَسْتَمِرُّ التَّحْرِيمُ إِلَى انْقِضَاءِ الصَّلَاةِ، (إِلَّا مِنْ حَاجَةٍ، كَمُضْطَرٍّ إِلَى طَعَامٍ أَوْ شَرَابٍ يُبَاغٍ) فَلَهُ شِرَاؤُهُ؛ لِحَاجَتِهِ، (و) كَ(عُرْيَانٍ وَجَدَ سُتْرَةً) فَلَهُ شِرَاؤُهَا، (و) كَ(كَفَنٍ وَمُؤَنَةٍ تَجْهِيْزٍ لِمَيِّتٍ خِيفَ فِسَادُهُ بِتَأَخُّرٍ) تَجْهِيْزِهِ حَتَّى تُصَلِّيَ، (و) كَ(مُجُودٍ أَبِيهِ، وَنَحْوِهِ)، كَأُمِّهِ، وَأَخِيهِ (يُبَاغٍ مَعَ مَنْ لَوْ تَرَكَهُ) حَتَّى يُصَلِّيَ (لِذَهَبٍ) بِهِ، (و) كَشِرَاءِ (مَرْكُوبٍ لِعَاجِزٍ) عَنْ مَشْيٍ إِلَى الْجُمُعَةِ، (أَوْ) شِرَاءِ (ضَرِيرٍ عَدِمَ قَائِدًا) مَنْ يَقُوْدُهُ إِلَى الْجُمُعَةِ. (وَنَحْوِهِ) كَشِرَاءِ مَاءٍ طَهَارَةٍ، عُدِمَ غَيْرُهُ، فَيَصِحُّ؛ لِلْحَاجَةِ.

(وكذا) لا يصحُّ بيعٌ ولا شراءٌ مِنْ مُكَلَّفٍ: (لو تضايقَ وقتٌ مكتوبة^(١))، ولو جُمُعَةٌ لم يُؤَذَّنْ لَهَا، حَتَّى يُصَلِّيَهَا؛ لَوْجُودِ المعنى الذي لأجلِهِ مُنْعَ مِنَ الْبَيْعِ وَالشِّرَاءِ بَعْدَ نِدَاءِ الْجُمُعَةِ. وَعُلِمَ مِمَّا سَبَقَ: صِحَّةُ الْعَقْدِ مِمَّنْ لَا تَلَزَمُهُ، كَالْعَبْدِ، وَالْمَرْأَةِ، وَالْمَسَافِرِ، وَإِبَاحَتُهُ لَهُ. لَكِنْ إِنْ كَانَ أَحَدُهُمَا تَلَزَمُهُ، وَوُجِدَ مِنْهُ

(١) على قوله: (لو تضايقَ وقتٌ مكتوبة)، ولو وقت الاختيار. (م خ) [١].

الإيجابُ أو القبولُ بعدَ النداءِ: حَرَمٌ، ولم يَنْعَقِدْ؛ لما تقدَّمَ. قال الموقِّقُ والشارحُ: وَكُرِهَ لِلْآخِرِ.

(وَيَصِحُّ إِمْضَاءُ بَيْعِ خِيَارٍ، وَبَقِيَّةِ الْعُقُودِ) مِنْ إِجَارَةٍ، وَصُلْحٍ، وَقَرْضٍ، وَرَهْنٍ، وَغَيْرِهَا، بَعْدَ نِدَاءِ الْجُمُعَةِ؛ لِأَنَّ النَّهْيَ عَنِ الْبَيْعِ، وَغَيْرِهِ لَا يُسَاوِيهِ فِي التَّشَاغُلِ الْمُؤَدِّي لِفَوَاتِهَا.

(وَتَحْرُمُ مُسَاوَمَةٌ، وَمُنَادَاةٌ) بَعْدَ نِدَاءِ جُمُعَةٍ ثَانٍ؛ لِأَنَّهُمَا وَسِيلَةٌ لِلْبَيْعِ الْمَحْرَمِ إِذَنْ. وَتَحْرُمُ أَيْضًا الصَّنَاعَاتُ كُلُّهَا.

(وَلَا يَصِحُّ بَيْعُ عِنَبٍ) أَوْ زَيْبٍ وَنَحْوِهِ، (أَوْ عَصِيرٍ: لِمَتَّخِذِهِ خَمْرًا) وَلَوْ ذِمِّيًّا.

(وَلَا) يَبِيعُ (سِلَاحٍ، وَنَحْوِهِ) كَتَرَسٍ وَدِرْعٍ: (فِي فِتْنَةٍ، أَوْ لِأَهْلِ حَرْبٍ، أَوْ قُطَاعٍ طَرِيقٍ مِمَّنْ عَلِمَ ذَلِكَ^(١)) مِمَّنْ يَشْتَرِيهِ، (وَلَوْ بِقَرَائِنٍ).

(وَلَا) يَبِيعُ (مَأْكُولٍ، وَمَشْرُوبٍ، وَمَشْمُومٍ، وَقَدَحٍ: لِمَنْ يَشْرَبُ عَلَيْهِ) - أَيْ: الْمَأْكُولِ، أَوْ الْمَشْرُوبِ، أَوْ الْمَشْمُومِ - مُسَكِّرًا. (أَوْ) يَشْرَبُ (بِهِ) أَيْ: الْقَدَحِ (مُسَكِّرًا).

(١) قوله: (مِمَّنْ عَلِمَ ذَلِكَ وَلَوْ بِقَرَائِنٍ) قال في «الفروع»^[١]: وَقِيلَ: أَوْ ظَنًّا، وَاخْتَارَهُ شَيْخُنَا. نَقَلَ ابْنُ الْحَكَمِ: إِذَا كَانَ عِنْدَكَ يُرِيدُهُ لِتَبْيِذٍ فَلَا تَبِعْهُ، إِنَّمَا هُوَ عَلَى قَدَرِ الرَّجُلِ. (خطه).

(و) لَا يَبِيعُ (جَوْزٍ، وَبَيْضٍ، وَنَحْوَهُمَا) كِبْنُدُقٍ: (لِقَمَارٍ).

(و) لَا يَبِيعُ (غُلَامٍ وَأَمَةٍ: لِمَنْ عُرِفَ بِوَطْءِ دُبُرٍ، أَوْ) لِـ(غِنَاءٍ^(١))
بِالْمَدِّ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَلَا تَعَاوَنُوا عَلَى الْإِثْمِ وَالْعُدْوَانِ﴾ [المائدة: ٢].
وَلأنَّهُ عَقْدٌ عَلَى عَيْنٍ لِمَعْصِيَةِ اللَّهِ تَعَالَى بِهَا، فَلَمْ يَصَحَّ، كِإِجَارَةِ الْأَمَةِ
لِلزَّانِي أَوْ الْغِنَاءِ.

(وَلَوْ أَتَاهُمْ بـ) (وَطْءٍ (غُلَامِهِ، فَدَبَّرَهُ أَوْ لَا) إِذُ التَّدْبِيرُ لَا يَمْنَعُ الْبَيْعَ،
(وَهُوَ) أَيُّ: السَّيِّدُ (فَاجِرٌ مُغْلِبٌ) لِفُجُورِهِ: (أُحِيلَ بَيْنَهُمَا) أَيُّ: السَّيِّدِ
وَعُلَامِهِ؛ دَفْعًا لِتِلْكَ الْمَفْسَدَةِ، (كَمَجُوسِيٍّ تُسَلِّمُ أُخْتَهُ) وَنَحْوُهَا،
(وَيُخَافُ أَنْ يَأْتِيَهَا) فِيحَالٍ بَيْنَهُمَا. فَإِنْ لَمْ يَكُنْ فَاجِرًا مُغْلِبًا: لَمْ يُحَلْ
بَيْنَهُمَا، إِنْ لَمْ تَبْتِ الثَّهْمَةُ.

(وَلَا) يَصَحُّ بَيْعُ (قِنْ مُسْلِمٍ: لِكَافِرٍ) - وَلَوْ وَكِيلاً لِمُسْلِمٍ^(٢) -

(١) الْغِنَاءُ بِالْمَدِّ، وَأَمَّا الْغِنَى بِالْقَصْرِ، فَهُوَ ضِدُّ الْفَقْرِ.

(٢) قَوْلُهُ: (وَلَوْ وَكِيلاً لِمُسْلِمٍ) قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»^[١]: وَإِنْ وَكَّلَهُ مُسْلِمٌ،
فَوَجَّهَانِ. قَالَ: وَإِنْ كَانَ يَعْتَقُ عَلَيْهِ، أَيُّ: عَلَى الْمُشْتَرِي، فِرَوَائِثَانِ.
قَالَ فِي «الْمَقْنَعِ»: وَلَا يَصَحُّ بَيْعُ الْعَبْدِ الْمُسْلِمِ لِكَافِرٍ^[٢] إِلَّا أَنْ يَكُونَ
مَمَّنْ يَعْتَقُ عَلَيْهِ، فَيَصَحُّ فِي إِحْدَى الرِّوَايَتَيْنِ.

قَالَ فِي «الشرح»: لَا يَجُوزُ شِرَاءُ الْكَافِرِ مُسْلِمًا، وَهَذَا إِحْدَى الرِّوَايَتَيْنِ

[١] «الْفُرُوعِ» (١٧١/٦).

[٢] سَقَطَتْ: «لِكَافِرٍ» مِنَ النِّسْخِ الْخَطِيئَةِ، وَالتَّصْوِيبِ مِنَ «الْمَقْنَعِ».

(لَا يَعْتَقُ عَلَيْهِ)، كَالنَّكَاحِ. فَإِنْ كَانَ يَعْتَقُ عَلَيْهِ، كَأَبِيهِ وَابْنِهِ وَأَخِيهِ:
صَحَّ شِرَاؤُهُ لَهُ؛ لِأَنَّ مِلْكَهُ لَا يَسْتَقِرُّ عَلَيْهِ، بَلْ يَعْتَقُ فِي الْحَالِ، وَيَحْصُلُ
لَهُ مِنْ نَفْعِ الْحُرِّيَّةِ أَضْعَافُ مَا حَصَلَ مِنْ إِهَانَةِ الرِّقِّ فِي لَحْظَةِ يَسِيرَةٍ.
(وَأِنْ أَسْلَمَ) قَرْنٌ (فِي يَدِهِ) أَي: الْكَافِرِ، أَوْ مَلِكُهُ بِنَحْوِ إِرْثٍ:
(أُجْبِرَ عَلَى إِزَالَةِ مِلْكِهِ) عَنْهُ؛ لِقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَلَنْ يَجْعَلَ اللَّهُ لِلْكَافِرِينَ
عَلَى الْمُؤْمِنِينَ سَبِيلًا﴾ [النساء: ١٤١]. وَإِنَّمَا ثَبَتَ الْمِلْكُ إِذَنْ؛ لِأَنَّ
الاستدامة أقوى مِنَ الْإِبْتِدَاءِ.

(وَلَا تَكْفِي كِتَابَتُهُ) أَي: الْقَرْنُ الْمُسْلِمَ بِيَدِ كَافِرٍ؛ لِأَنَّهَا لَا تُزِيلُ
مِلْكَهُ عَنْهُ^(١). (وَلَا) يَكْفِي (بَيْعُهُ بِخِيَارٍ)؛ لِأَنَّ غُلْقَهُ لَمْ تَنْقَطِعْ عَنْهُ.

عن مالك، وأحد قولي الشافعي، وقال أبو حنيفة: يصح، ويجزئ على
إزالة ملكه؛ لأنه يملك المسلم بالإرث^[١].

(١) يَدْخُلُ الْعَبْدُ الْمُسْلِمُ فِي مِلْكِ الْكَافِرِ ابْتِدَاءً: بِالْإِرْثِ، وَاسْتِرْجَاعِهِ
بِإِفْلَاسِ الْمُشْتَرِي، وَإِذَا رَجَعَ فِي هَبْتِهِ لَوْلَدِهِ، وَإِذَا رُذِّ عَلَيْهِ بِعَيْبٍ، وَإِذَا
اشْتَرَى مَنْ يَعْتَقُ عَلَيْهِ، وَإِذَا بَاعَهُ بِشَرْطِ الْخِيَارِ مُدَّةً فَأَسْلَمَ الْعَبْدُ فِيهَا
وَرُذِّ عَلَيْهِ، وَإِذَا وَجَدَ الثَّمَنَ الْمَعِيَّنَ مَعِيًّا فَرَدَّهُ وَكَانَ قَدْ أَسْلَمَ الْعَبْدُ،
وَفِيمَا إِذَا مَلَكَهُ الْحَرْبِيُّ، وَفِيمَا إِذَا قَالَ الْكَافِرُ لِمُسْلِمٍ: أَعْتَقَ عَبْدَكَ
الْمُسْلِمَ عَنِّي وَعَلَيَّ ثَمْنُهُ. فَفَعَلَ. انْتَهَى مَلْخَصًا مِنْ «الْإِنْصَافِ».
(خطه)^[٢].

[١] انظر: «الشرح الكبير مع المقنع» (١١/١٧٣).

[٢] انظر: «الإقناع» (١/١٨٢).

(وَبَيْعٌ) - مُبْتَدَأٌ^(١) - (عَلَى بَيْعِ مُسْلِمٍ) : مُحَرَّمٌ ؛ لِحَدِيثٍ : « لَا يَبِيعُ^(٢) بَعْضُكُمْ عَلَى بَيْعِ بَعْضٍ »^[١] . (كَقَوْلِهِ لِمُشْتَرِي شَيْئًا بِعَشْرَةِ : أُعْطِيَكَ مِثْلَهُ بِتِسْعَةٍ) زَمَنَ الْخِيَارَيْنِ^(٣) .

(وَبِشْرَاءٍ عَلَيْهِ) أَيِ : عَلَى شِرَاءِ مُسْلِمٍ : مُحَرَّمٌ ، (كَقَوْلِهِ لِبَائِعِ شَيْئًا بِتِسْعَةٍ : عِنْدِي فِيهِ عَشْرَةٌ ، زَمَنَ الْخِيَارَيْنِ) أَيِ : خِيَارِ الْمَجْلِسِ ، وَخِيَارِ الشَّرْطِ ؛ لِأَنَّ الشَّرَاءَ فِي مَعْنَى الْبَيْعِ ، بَلْ يُسَمَّى بَيْعًا . وَلَمَّا فِيهِ مِنَ الْإِضْرَارِ بِالْمُسْلِمِ ، وَالْإِفْسَادِ عَلَيْهِ .

فَإِنْ كَانَ بَعْدَ لُزُومِ الْبَيْعِ : لَمْ يَحْزُمْ ؛ لِعَدَمِ التَّمَكُّنِ مِنَ الْفَسْخِ إِذَنْ . (وَسَوْمٌ) - بِالرَّفْعِ - (عَلَى سَوْمِهِ) أَيِ : الْمُسْلِمِ (مَعَ الرِّضَا) مِنْ بَائِعٍ (صَرِيحًا : مُحَرَّمٌ) ؛ لِحَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ مَرْفُوعًا : « لَا يَسُمُّ الرَّجُلُ عَلَى سَوْمِ أَخِيهِ » . رَوَاهُ مُسْلِمٌ^[٢] . فَإِنْ لَمْ يُصَرِّحْ بِالرِّضَا : لَمْ يَحْزُمْ ؛ لِأَنَّ

(١) قَوْلُهُ : (وَبَيْعٌ مُبْتَدَأٌ) وَسَوْغُ الْإِبْتِدَاءِ بِهِ وَهُوَ نَكْرَةٌ : وَصَفُهُ بِقَوْلِهِ : « عَلَى بَيْعِ مُسْلِمٍ » .

(٢) قَوْلُهُ : (لَا يَبِيعُ) زُوي يَأْتِيَاتُ الْيَاءِ عَلَى أَنَّ « لَا » نَافِيَةٌ ، وَبِحَذْفِهَا عَلَى أَنَّ « لَا » نَاهِيَةٌ .

(٣) عَلَى قَوْلِهِ : (زَمَنَ الْخِيَارَيْنِ) وَمَالُ ابْنِ رَجَبٍ فِي « شَرْحِ الْأَرْبَعِينَ » إِلَى أَنَّهُ عَامٌّ فِي الْحَالَيْنِ . (تَقْرِيرٌ) .

[١] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٢١٥٠) ، وَمُسْلِمٌ (١١/١٥١٥) مِنْ حَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ .

[٢] أَخْرَجَهُ مُسْلِمٌ (١٤١٣/٥١ ، ٥٤) وَ(٩/١٥١٥) . وَهُوَ عِنْدَ الْبُخَارِيِّ (٢٧٢٧) بِنَحْوِهِ .

المُسْلِمِينَ لَمْ يَزَالُوا يَتْبَايَعُونَ فِي أَسْوَاقِهِمْ بِالْمَزَايِدَةِ.
 و(لا) يَحْرُمُ بَيْعٌ، وَلَا شِرَاءٌ، وَلَا سَوْمٌ (بَعْدَ رَدِّ) السِّلَعَةِ الْمُبْتَاعَةِ، أَوْ
 رَدِّ السَّائِمِ فِي مَسْأَلَةِ السَّوْمِ؛ لِأَنَّ الْعَقْدَ أَوْ الرِّضَا بَعْدَ الرَّدِّ غَيْرُ مَوْجُودٍ.
 و(ولا) يَحْرُمُ (بَذْلٌ بِأَكْثَرِ مِمَّا اشْتَرَى^(١))؛ كَأَن يَقُولَ لِمَنْ اشْتَرَى
 شَيْئًا بَعَشْرَةَ: أُعْطِيكَ مِثْلَهُ بِأَحَدٍ عَشَرَ. لِأَنَّ الطَّبَعَ يَأْبَى إِجَابَتَهُ. وَكَذَا:
 قَوْلُهُ لِبَائِعِ شَيْءٍ بَعَشْرَةَ: عِنْدِي فِيهِ تِسْعَةٌ.

يعني: مدّة الخيارِ وبعدها، وهو قول طائفة من أصحابنا، وهو أظهر.
 انتهى.

قال في «الإنصاف»: وَعَلَّلَهُ بِتَعَالِيلَ جَيِّدَةٍ.
 قال في «شرح الأربعين»^[١]: وهل يختص ذلك بما إذا كان البذل في
 مدّة الخيار، أم هو عامٌّ في مدّة الخيار وبعدها؟ فيه اختلافٌ بين
 العلماء، حكاه أحمدٌ، في رواية حرب، ومال إلى أنه عامٌّ في الحالين،
 وهو قول طائفةٍ من أصحابنا، ومنهم من خصّه بما إذا كان ذلك في
 مدّة الخيار، وهو ظاهر كلام أحمد، في رواية ابن مُشَيْشٍ، ومنصوصُ
 الشافعي. والأوّل أظهرٌ.. ثُمَّ عَلَّلَهُ بِتَعَالِيلَ جَيِّدَةٍ. (خطه).
 (١) قوله: (ولا بذلٌ بأكثر) قال «م خ»^[٢]: ظاهره: الجواز، ولو كانت
 السلعةُ المبذولةُ أنفسَ من السلعة التي اشتريت، ولكن في «الشرح»
 لشيخنا ما يقتضي تقييد ذلك بالمثلّة.

[١] «جامع العلوم والحكم» (٢٧١/١).

[٢] «حاشية الخلوتي» (٥٨٦/٢).

(وَيَصِحُّ الْعَقْدُ) أَي: الْبَيْعُ (عَلَى السَّوْمِ^(١))؛ لِأَنَّ الْمَنْهِيَ عَنْهُ السَّوْمُ لَا الْبَيْعَ (فَقَطُّ) أَي: دُونَ الْبَيْعِ عَلَى بَيْعِهِ، وَالشِّرَاءِ عَلَى شِرَائِهِ، فَلَا يَصَحَّانِ؛ لِلنَّهْيِ عَنْهُ، وَهُوَ يَقْتَضِي الْفَسَادَ.

(وَكَذَا) أَي: كَالْبَيْعِ: (إِجَارَةً)، وَسَائِرُ الْعُقُودِ، وَطَلَبُ الْوِلَايَاتِ وَنَحْوَهَا، فَيَحْرُمُ أَنْ يُؤْجَرَ أَوْ يَسْتَأْجَرَ عَلَى مُسْلِمٍ زَمَنَ الْخِيَارِ، أَوْ يَسُومَ لِلْإِجَارَةِ عَلَى سَوَمِهِ فِيهَا بَعْدَ الرِّضَا صَرِيحًا؛ لِلإِيذَاءِ.

(وَإِنْ حَضَرَ) أَي: قَدِمَ بَلَدًا (بَادٍ) أَي: إِنْسَانٌ لَيْسَ مِنْ أَهْلِهَا، (لَبَّيْعٍ سِلْعَتِهِ بِسَعْرِ يَوْمِهَا^(٢)) أَي: ذَلِكَ الْوَقْتِ، (وَجَهْلُهُ) أَي: جَهْلُ بَادٍ سَعَرَ سِلْعَتِهِ بِذَلِكَ الْبَلَدِ، (وَقَصْدُهُ) أَي: الْبَادِي (حَاضِرٌ) بِالْبَلَدِ، (عَارِفٌ بِهِ) أَي: السَّعْرِ، (وَبِالنَّاسِ إِلَيْهَا) أَي: السِّلْعَةِ (حَاجَةً: حُرِّمَتْ مُبَاشَرَتُهُ) أَي: الْحَاضِرِ (الْبَيْعَ لَهُ) أَي: الْبَادِي؛ لِحَدِيثِ مُسْلِمٍ^[١]، عَنْ جَابِرٍ مَرْفُوعًا: «لَا يَبْعُ حَاضِرٌ لِبَادٍ. دَعُوا النَّاسَ يَرْزُقُوا اللَّهَ بَعْضُهُمْ مِنْ بَعْضٍ». وَحَدِيثِ ابْنِ عَبَّاسٍ: نَهَى النَّبِيُّ ﷺ أَنْ تَتَلَقَّى الرُّكْبَانُ،

(١) قوله: (وَيَصِحُّ الْعَقْدُ عَلَى السَّوْمِ) وَقَالَ الشَّيْخُ^[٢]: يَحْرُمُ الشِّرَاءُ عَلَى شِرَاءِ أَخِيهِ، فَإِنْ فَعَلَ كَانَ لِلْمُشْتَرِي الْأَوَّلِ مُطَابَقَةُ الْبَائِعِ بِالسِّلْعَةِ، أَوْ أَخَذَ الزِّيَادَةَ، أَوْ عَوِضَهَا. (خَطُهُ).

(٢) قوله: (بِسَعْرِ يَوْمِهَا) لَمْ يَذْكُرْ هَذَا الشَّرْطَ الْخَرَقِيُّ. (خَطُهُ).

[١] أخرجه مسلم (٢٠/١٥٢٢).

[٢] أي: تقي الدين ابن تيمية، وانظر: «الإنصاف» (٣٣٢/٤).

وَأَنْ يَبِيعَ حَاضِرٌ لِبَادٍ. قِيلَ لَابْنِ عَبَّاسٍ: مَا قَوْلُهُ حَاضِرٌ لِبَادٍ؟ قَالَ: لَا يَكُونُ لَهُ سِمَسَارًا. متفق عليه^[١]؛ ولأنَّه متى تُرِكَ البَادِي يَبِيعُ سِلْعَتَهُ، اشْتَرَاهَا النَّاسُ بِرُخْصٍ، وَوُسَّعَ عَلَيْهِمْ. وَإِذَا تَوَلَّى الْحَاضِرُ يَبِيعُهَا، امْتَنَعَ مِنْهُ إِلَّا بِسَعْرِ الْبَلَدِ؛ فَيَضِيقُ عَلَيْهِمْ. (وَبَطَلَ) يَبِيعُ الْحَاضِرُ لِلْبَادِي؛ لِأَنَّ النَّهْيَ يَمْتَنِضِي الْفَسَادَ. (رَضُوا) أَي: أَهْلُ الْبَلَدِ بِذَلِكَ (أَوْ لَا)؛ لِعُمُومِ الْخَبَرِ.

(فَإِنْ فَقِدَ شَيْءٌ مِمَّا ذُكِرَ)؛ بَأَنَّ كَانَ الْقَادِمُ مِنْ أَهْلِ الْبَلَدِ، أَوْ بُعِثَ بِهَا لِلْحَاضِرِ، أَوْ قَدِمَ الْبَادِي لَا لِيَبِيعَ السِّلْعَةَ، أَوْ لِيَبِيعَهَا لَا بِسَعْرِ الْوَقْتِ، أَوْ لِيَبِيعَهَا بِهِ وَلَكِنْ لَا يَجْهَلُهُ، أَوْ جَهِلَهُ وَلَمْ يَقْصِدْهُ الْحَاضِرُ الْعَارِفُ، أَوْ قَصَدَهُ وَلَمْ يَكُنْ بِالنَّاسِ إِلَيْهَا حَاجَةً: (صَحَّ) الْبَيْعُ؛ لَزَوَالِ الْمَعْنَى الَّذِي لِأَجْلِهِ امْتَنَعَ يَبِيعُهُ لَهُ. (كَشَرَاهُ) أَي: الْحَاضِرُ (لَهُ) أَي: الْبَادِي: فَيَصِحُّ؛ لِأَنَّ النَّهْيَ لَمْ يَتَنَاوَلْهُ بَلْفُظِهِ وَلَا مَعْنَاهُ؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ فِي الشِّرَاءِ لَهُ تَوْسِيعَةٌ عَلَى النَّاسِ، وَلَا تَضِيقٌ.

(وَيُخْبِرُ) وَجُوبًا عَارِفٌ بِسَعْرِ (مُسْتَخْبِرًا) جَاهِلًا (عَنْ سَعْرِ جَهِلُهُ)؛ لَوْجُوبِ النَّصَحِ. وَلَا يُكْرَهُ أَنْ يُشِيرَ حَاضِرٌ عَلَى بَادٍ، بِلَا مُبَاشَرَةٍ يَبِيعُ لَهُ.

[١] أخرجه البخاري (٢١٥٨)، ومسلم (١٩/١٥٢١).

(وَمَنْ خَافَ ضَيْعَةَ مَالِهِ) بَنَهَبَ، أَوْ سَرَقَهُ، أَوْ غَضِبَ، وَنَحْوَهُ، إِنْ بَقِيَ بِيَدِهِ، (أَوْ) خَافَ (أَخَذَهُ) مِنْهُ (ظُلْمًا) فَبَاعَهُ: (صَحَّ بَيْعُهُ لَهُ)؛ لَعَدَمِ الْإِكْرَاهِ.

(وَمَنْ اسْتَوَلَى عَلَى مِلْكٍ غَيْرِهِ بِلاَ حَقٍّ)، كَغَضَبِهِ، (أَوْ جَحَدَهُ) أَي: حَقَّ غَيْرِهِ، حَتَّى يَبِيعَهُ إِيَّاهُ، (أَوْ مَنَعَهُ) أَي: الْغَيْرَ، حَقَّهُ (حَتَّى يَبِيعَهُ إِيَّاهُ، فَفَعَلَ) أَي: بَاعَهُ إِيَّاهُ لِذَلِكَ: (لَمْ يَصِحَّ) الْبَيْعُ؛ لِأَنَّهُ مُلْجَأٌ إِلَيْهِ. (وَمَنْ أُوْدَعَ^(١) شَهَادَةً) خَوْفًا عَلَى ضَيَاعِ مَالِهِ، (فَقَالَ: اشْهَدُوا أَنِّي أَبِيعُهُ) لَزِيدٍ مَثَلًا؛ خَوْفًا وَتَقِيَّةً. (أَوْ): أَنِّي (أَتَبَرَّعُ بِهِ) لَهُ؛ (خَوْفًا) مِنْهُ، أَوْ مِنْ غَيْرِهِ (وَتَقِيَّةً) لِشَرِّهِ. ثُمَّ بَاعَهُ لَهُ، أَوْ تَبَرَّعَ لَهُ بِهِ: (عَمِلَ بِهِ) أَي: بِإِيْدَاعِهِ الشَّهَادَةَ؛ لِأَنَّهُ وَسِيلَةٌ إِلَى حِفْظِ مَالِهِ؛ إِذَا لَا تُقْبَلُ دَعْوَاهُ أَنَّهُ

(١) قوله: (وَمَنْ أُوْدَعَ.. إلخ) قال ابنُ ذهَلان: الظاهرُ أنَّ ذلكَ معَ القرينةِ، فأما لو عاملَ زيدا، أو أشهدَ بذلك، لم يُعْمَلْ بِهِ. انتهى.

قال في «الإقناع» و«شرحه»^[١]: وكذا، أي: كبيع التَّلَجَّةِ، بَيْعُ الْهَازِلِ، وَيُقْبَلُ مِنْهُ، أَي: مِنَ الْبَائِعِ، أَنَّ الْبَيْعَ وَقَعَ تَلَجَّةً أَوْ هَزْلاً بِقَرِينَةٍ عَلَى ذَلِكَ مَعَ يَمِينِهِ؛ لِاحْتِمَالِ كَذِبِهِ، فَإِنْ لَمْ تَوْجَدْ قَرِينَةً لَمْ تُقْبَلْ دَعْوَاهُ إِلَّا بَيِّنَةً. انتهى.

وقولُ الشارح: إِذَا لَا تُقْبَلُ دَعْوَاهُ.. إلخ. ظاهره: ولو معَ قرينةٍ، والله أعلم. (خطه).

[١] «كشاف القناع» (٣٠٤/٧).

بَاعَ أَوْ تَبَرَّعَ خَوْفًا أَوْ تَقِيَّةً، بَلَا بَيِّنَةٍ.

(وَمَنْ قَالَ لآخر: اشترني من زيد، فإنني عبده^(١). ففعل) أي: اشتراه منه، (فبان) القائل (حرًا؛ فإن أخذ) القائل (شيئًا) من الثمن: (غرمه) لربه؛ لأنه بغير حق، كالغصب. (والأ) يأخذ شيئًا من الثمن: (لم تلزمه العهدة) أي: ضمان ما قبضه البائع من الثمن، (حضر البائع أو غاب)؛ لأن الحاصل منه الإقرار دون الضمان. (ك) قول إنسان لآخر: (اشتر منه عبده هذا) فاشتراه، وظهر حرًا؛ فإن أخذ القائل شيئًا: ردّه، (والأ) لم تلزمه العهدة، ولو غاب البائع^(٢).

(وأدب) من قال: اشترني من زيد، فإنني عبده، أو قال: اشتر منه عبده هذا. (هو، وبائع) نصًا؛ لتغريهما المشتري. (وتحد مقررًا) - أي: حرّة قالت لآخر: اشترني من فلان، فإنني أمته، ففعل - (وطئت)؛ لزنّاها، مع العلم، (ولا مهر) لها. نصًا؛ لأنها زانية مطاوعة. (ويلحق

(١) قوله: (ومن قال لآخر.. إلخ) قال في «الفروع» عن هذا القول: نقله الجماعة.

(٢) على قوله: (ولو غاب البائع). قال في «الفروع»^[١]: وسأله ابن الحكم: عن رجل يقر بالعبودية حتى يباع؟ قال يؤخذ البائع والمقر بالثمن. فإن مات أحدهما، أو غاب، أخذ الآخر بالثمن. واختاره شيخنا. ويتوجّه هذا في كل غار.

[١] «الفروع» (١٧٨/٦).

الْوَلَدُ) بِمُشْتَرٍ؛ لَأَنَّهُ وَطَّعَهَا يَعْتَقِدُهَا أَمَتُهُ، فَوَطَّؤُهُ وَطْءُ شُبْهَةٍ. وكذا: لو زَوَّجَهَا مُشْتَرٍ مِمَّنْ يَجْهَلُ الْحَالَ، فَوَطَّعَهَا.

(وَمَنْ بَاعَ شَيْئًا^(١) بِثَمَنِ نَسِيئَةٍ) أَي: مُؤَجَّلٍ، (أَوْ) بِثَمَنِ حَالٍ (لَمْ يُقْبَضْ: حُرْمَ وَبَطَلَ شِرَاؤُهُ) أَي: الْبَائِعِ (لَهُ) أَي: لِمَا بَاعَهُ وَلَمْ يُقْبَضْ ثَمَنُهُ (مِنْ مُشْتَرِيهِ) مِنْهُ، وَلَوْ بَعْدَ حُلُولِ أَجَلِهِ (بِتَقْدِيرِ مَنْ جِنْسِ) النَّقْدِ (الْأَوَّلِ) الَّذِي بَاعَهُ بِهِ إِنْ كَانَ (أَقَلَّ مِنْهُ) أَي: الْأَوَّلِ، (وَلَوْ) كَانَ مَا اشْتَرَاهُ بِهِ ثَانِيًا (نَسِيئَةً)؛ لَخَبَرِ أَحْمَدَ، وَسَعِيدٍ، عَنْ غُنْدَرٍ، عَنْ شُعْبَةَ، عَنْ أَبِي إِسْحَاقَ السَّبْعِيِّ، عَنْ امْرَأَتِهِ الْعَالِيَةِ، قَالَتْ: دَخَلْتُ أَنَا وَأُمُّ وَلَدِ زَيْدِ بْنِ أَرْقَمَ عَلَى عَائِشَةَ، فَقَالَتْ أُمُّ وَلَدِ زَيْدِ بْنِ أَرْقَمَ: إِنِّي بَعْتُ غُلَامًا مِنْ زَيْدٍ بِثَمَانٍ مِثَّةٍ دِرْهَمٍ إِلَى الْعَطَاءِ، ثُمَّ اشْتَرَيْتُهُ مِنْهُ بِسِتِّ مِثَّةٍ دِرْهَمٍ نَقْدًا؟ فَقَالَتْ لَهَا: بَيْسَ مَا اشْتَرَيْتِ، وَبَيْسَ مَا شَرَيْتِ! أَلْبِغِي زَيْدًا أَنْ

(١) قوله: (وَمَنْ بَاعَ شَيْئًا .. إلخ) هل يتناول ذَلِكَ ذَيْنَ السَّلَامِ إِذَا قَبِضَهُ

الْمُسْلِمُ؟ الظَّاهِرُ: لَا؛ لِأَنَّهُ لَا يُسَمَّى مَبِيعًا.

قال ابنُ قُندُسٍ على قول «الفروع»: «وَيُقْبَلُ قَوْلُ بَائِعٍ: إِنَّ الْمَبِيعَ لَيْسَ الْمَرْدُودَ». قال في أَثْنَاءِ الْكَلَامِ: وَالْمَبِيعُ هُوَ الَّذِي وَقَعَ الْعَقْدُ عَلَيْهِ، وَأَمَّا إِذَا وَقَعَ الْعَقْدُ عَلَى شَيْءٍ فِي الذَّمَّةِ، كَالسَّلَامِ وَنَحْوِهِ، ثُمَّ قُبِضَ عَنْهُ شَيْءٌ، فَإِنَّ الْمَقْبُوضَ لَيْسَ هُوَ الْمَبِيعَ، وَلِهَذَا إِذَا خَرَجَ مَعِيبًا، لَهُ رَدُّهُ وَأَخَذُ عَوَظِهِ. (خطه).

جَهَادَهُ مَعَ رَسُولِ اللَّهِ ﷺ بَطَلًا، إِلَّا أَنْ يَتُوبَ^[١]. وَمِثْلُهُ لَا يُقَالُ إِلَّا بِتَوْقِيفٍ. وَلَأنَّ ذَلِكَ ذَرِيعَةٌ إِلَى الرَّبَا.

(وكذا: الْعَقْدُ الْأَوَّلُ حَيْثُ كَانَ وَسِيلَةً إِلَى الثَّانِي) فَيَحْرُمُ، وَيَطُلُّ؛ لِلتَّوَسُّلِ بِهِ إِلَى مُحَرَّمٍ.

(إِلَّا إِنْ تَغَيَّرَتْ صِفَتُهُ) أَي: الْمَبِيعِ، مِثْلَ أَنْ كَانَ عَبْدًا فَهَزَلَ، أَوْ نَسِيَ صَنْعَةً، أَوْ عَمِيَ، وَنَحْوَهُ، فَيَجُوزُ بَيْعُهُ بِدُونِ الثَّمَنِ الْأَوَّلِ، وَيَصِحُّ.

وكذا: إِنْ اشْتَرَاهُ بِعَرَضٍ، أَوْ بِنَقْدٍ^(١) لَا مِنْ جِنْسِ الْأَوَّلِ أَوْ قَدَرِهِ، أَوْ أَكْثَرَ مِنْهُ.

(وَتُسَمَّى) هَذِهِ الْمَسْأَلَةُ: (مَسْأَلَةُ الْعَيْنَةِ^(٢))؛ لِأَنَّ مُشْتَرِي السَّلْعَةِ إِلَى أَجَلٍ، يَأْخُذُ بِدَلَّهَا عَيْنًا، أَي: نَقْدًا حَاضِرًا). قَالَ الشَّاعِرُ:

(١) قَوْلُهُ: (بِعَرَضٍ أَوْ بِنَقْدٍ.. إلخ) وَاخْتَارَ الْمَوْفُقُ الْمَنْعَ، وَصَوَّبَهُ فِي «الْإِنْصَافِ»، وَهُوَ مَذْهَبُ أَبِي حَنِيفَةَ. (تَقْرِيرٌ).

(٢) وَفِي التَّفْرِيعِ مِنْ كُتُبِ الْمَالِكِيَّةِ: وَلَا خَيْرَ فِي الْعَيْنَةِ؛ وَهُوَ أَنْ يَطْلُبَ الرَّجُلُ مِنَ الرَّجُلِ سِلْعَةً لَيْسَتْ عِنْدَهُ، فَيَقُولُ لَهُ: اشْتَرِهَا مِنْ مَالِكَ بِعَشْرَةِ نَقْدًا، وَهِيَ لِي بِاثْنِي عَشَرَ. هَذِهِ الْعَيْنَةُ وَمَا أَشَبَّهَا. (خَطُّهُ).

[١] أَخْرَجَهُ الْبَغْوِيُّ فِي «الْجَعْدِيَّاتِ» (٤٥١) - وَمِنْ طَرِيقِهِ الْبَيْهَقِيُّ (٣٣٠/٥) - عَنْ شُعْبَةَ

عَنْ أَبِي إِسْحَاقَ قَالَ: دَخَلْتُ امْرَأَتِي عَلَى عَائِشَةَ... فَذَكَرَهُ مَرْسَلًا.

وَأَخْرَجَهُ عَبْدُ الرَّزَّاقِ (١٤٨١٢)، وَالدَّارِقُطْنِيُّ (٥٢/٥)، وَابَيْهَقِيُّ (٣٣٠/٥، ٣٣١)

مِنْ طَرِيقِ أَبِي إِسْحَاقَ بِهِ. وَلَمْ أَجِدْهُ عِنْدَ أَحْمَدَ وَلَا سَعِيدَ بْنَ مَنْصُورٍ.

أَنْدَانُ أَمْ نَعْتَانُ أَمْ يَنْبَرِي لَنَا فَتَى مِثْلُ نَضْلِ السَّيْفِ مِيزَتْ مَضَارِئُهُ
وَمَعْنَى «نَعْتَانُ»: نَشْتَرِي عَيْنَةً.

(وَعَكْسُهَا) أَي: مَسْأَلَةُ الْعَيْنَةِ؛ بَأَنْ يَبِيعَ شَيْئًا بِنَقْدٍ ^(١) حَاضِرٍ ^(٢)،
ثُمَّ يَشْتَرِيهِ مِنْ مُشْتَرِيهِ، أَوْ وَكَيْلِهِ، بِنَقْدٍ أَكْثَرَ مِنَ الْأَوَّلِ، مِنْ جِنْسِهِ، غَيْرِ
مَقْبُوضٍ، إِنْ لَمْ تَزِدْ قِيَمَةَ الْمَبِيعِ لِنَحْوِ سِمَنِ، أَوْ تَعْلَمَ صَنْعَةً: (مِثْلُهَا)

(١) قوله في العينة وعكسها: (بنقد) أي: ذهب أو فضة. هل هو قيد، أو
مِثْلُهُ باقِي الرِّبَوِيَّاتِ، كَمَا لَوْ بَاعَ شَاةً بِقَدْرِ مَعْلُومٍ مِنَ الْقَمْحِ، ثُمَّ
اشْتَرَاهَا بِأَقْلٍ أَوْ أَكْثَرَ، مِنْ جِنْسِ ذَلِكَ الْقَمْحِ؟
الظَاهِرُ: أَنَّهُ لَا فَرْقَ؛ لِأَنَّهُمْ عَلَّلُوا التَّحْرِيمَ وَالْبَطْلَانَ فِي الْمَسْأَلَتَيْنِ بِأَنَّ
ذَلِكَ ذَرِيعَةٌ إِلَى الرِّبَا، وَمَعْلُومٌ عَدَمُ قَصْرِ ذَلِكَ عَلَى النَّقْدَيْنِ.
(عثمان) ^[١]. (خطه).

(٢) قوله: (بنقد حاضر) أي: مقبوض، كعشرين - مثلاً - ثم يشتريه البائع
من مشتريه بأكثر من جنس النقد الأول، غير مقبوض، سواء كان
مُؤَجَّلًا أَوْ حَالًا غَيْرَ مَقْبُوضٍ. (خطه).
قوله: «مقبوض» الظاهر: أن القبض ليس بقيد؛ لقوله في
«الإنصاف»: «بشأن حال». وفي «الشرح»: «وإن باع سلعة بنقد ثم
اشترها بأكثر نسيئة». (خطه).

في الحكم^(١)؛ لَأَنَّهُ يُشَبِّهُ الْعَيْنَةَ فِي اتِّخَاذِهِ وَسِيلَةً إِلَى الرَّبَا.
 (وَإِنْ اشْتَرَاهُ) أَي: الْمَبِيعَ بِشَمْنٍ غَيْرِ مَقْبُوضٍ، بَائِعُهُ، مِنْ غَيْرِ
 مُشْتَرِيهِ، كَوَارِثِهِ، أَوْ اشْتَرَاهُ (أَبُوهُ) أَي: الْبَائِعِ، مِنْ مُشْتَرِيهِ، بِنَقْدٍ مِنْ
 جِنْسِ الْأَوَّلِ أَقْلٌ مِنْهُ، (أَوْ) اشْتَرَاهُ (ابْنُهُ، أَوْ غُلَامُهُ^(٢))، (وَنَحْوُهُ)
 كَزَوْجَتِهِ وَمَكَاتِبِهِ: (صَحَّ) شِرَاؤُهُ، (مَا لَمْ يَكُنْ) اشْتَرَاهُ (حِيلَةً) عَلَى
 الرَّبَا، فَيَحْرُمُ، وَلَا يَصِحُّ، كَالْعَيْنَةِ.

وَمَنْ احتَاجَ لِنَقْدٍ، فَاشْتَرَى مَا يُسَاوِي أَلْفًا بِأَكْثَرٍ؛ لِيَتَوَسَّعَ بِشَمْنِهِ: فَلَا
 بَأْسَ. نَصًّا، وَيُسَمَّى: التَّوَرُّقَ.

(وَإِنْ بَاعَ مَا يَجْرِي فِيهِ الرَّبَا) مِنْ مَكِيلٍ، أَوْ مَوْزُونٍ (نَسِيئَةً، ثُمَّ
 اشْتَرَى مِنْهُ) أَي: مِنَ الْمَشْتَرِي مِنْهُ (بِشَمْنِهِ) أَي: الْمَبِيعِ، (قَبْلَ قَبْضِهِ،
 مِنْ جِنْسِهِ) أَي: الْمَبِيعِ، كَأَنْ بَاعَ قَفِيزًا مِنْ بُرٍّ بِدِرْهَمٍ، ثُمَّ اشْتَرَى
 بِالْدِّرْهَمِ مِنْهُ بُرًّا بِكَيلٍ، أَوْ جِزَافًا: لَمْ يَصَحَّ.

- (١) قال في «الإنصاف»^[١]: عَكُسُ الْعَيْنَةِ مِثْلُهَا، وَهُوَ أَنْ يَبِيعَ السَّلْعَةَ بِشَمْنٍ
 حَالًا، ثُمَّ يَشْتَرِيهَا بِأَكْثَرٍ مِنْهُ نَسِيئَةً، عَلَى الصَّحِيحِ مِنَ الْمَذْهَبِ.
 فقوله: بِشَمْنٍ حَالًا. أَي: قُبِضَ أَوْ لَمْ يُقْبَضْ. (خطه).
 (٢) قوله: (أَوْ غُلَامُهُ) أَي: تَابِعُهُ الَّذِي يَأْتُمُّ بِأَمْرِهِ، فَيَعُمُّ التَّابِعَ وَالرَّقِيقَ. قاله
 (م خ)^[٢].

[١] «الإنصاف» (١١/١٩٤).

[٢] «حاشية الخلوتي» (٢/٥٨٩).

(أو) اشْتَرَى الْبَائِعُ مِنَ الْمُشْتَرِي بِالْدَّرْهِمِ ثَمَنَ الْبُرِّ مَثَلًا (مَا لَا يَجُوزُ بَيْعُهُ بِهِ) أَيُ: الْمَبِيعِ أَوَّلًا (نَسِيئَةً)؛ بَأَنْ اشْتَرَى مِنْهُ بِهِ شَعِيرًا، أَوْ أُرْزًا، أَوْ عَسَلًا، وَنَحْوَهُ: (لَمْ يَصِحَّ) زُوي عَنْ ابْنِ عَمْرٍ [١]؛ لِأَنَّهُ وَسِيلَةٌ لِبَيْعِ الْمَكِيلِ بِالْمَكِيلِ، وَالْمُوزُونِ بِالْمُوزُونِ نَسِيئَةً، فَحَرُمَ؛ (حَسْمًا) لِمَادَّةِ رَبَا النَّسِيئَةِ).

فَإِنْ اشْتَرَى مِنْهُ بِدَرَاهِمَ وَسَلَّمَهَا إِلَيْهِ، ثُمَّ أَخَذَهَا مِنْهُ وَفَاءً عَمَّا عَلَيْهِ (١)، أَوْ لَمْ يُسَلِّمْهَا إِلَيْهِ وَتَقَاصًا: جَازَ. وَيُسْتَحَبُّ الْإِشْهَادُ عَلَى الْبَيْعِ.

(١) عَلَى قَوْلِهِ: (وَفَاءٌ عَمَّا عَلَيْهِ) لَعَلَّهُ: مَا لَمْ يَكُنْ ذَلِكَ حِيلَةً. (م خ) [٢]. (خطه).



[١] سَيَأْتِي تَخْرِيجُهُ (ص ٦٦٠).

[٢] «حَاشِيَةُ الْخُلُوتِيِّ» (٢/٥٩٠).

(فَصْلٌ)

(يَحْرُمُ التَّسْعِيرُ)؛ لحديثِ أَنَسٍ^[١]. وَهُوَ: مَنَعَ النَّاسِ الْبَيْعَ بزيادةٍ على ثَمَنِ يُقَدَّرُهُ.

(وَيُكْرَهُ الشِّرَاءُ بِهِ) أَي: التَّسْعِيرُ. (وإنْ هُدِّدَ مَنْ خَالَفَهُ) أَي: التَّسْعِيرُ: (حُرْم) الْبَيْعِ، (وَبَطَلْ)؛ لِأَنَّ الْوَعِيدَ إِكْرَاهٌ. (وَحُرْم) أَنْ يُقَالَ لِغَيْرِ مُحْتَكِرٍ: (بِعْ كَالنَّاسِ)^(١) وَأَوْجَبَ الشَّيْخُ

(١) (وَحُرْم: بَع كَالنَّاسِ) وفيه وَجْهٌ، وَفَاقًا لِمَالِكٍ.

مَذْهَبُ مَالِكٍ رَحِمَهُ اللَّهُ: أَنَّهُ إِذَا كَانَ لِلنَّاسِ سِعْرٌ غَالِبٌ، فَأَرَادَ بَعْضُهُمْ أَنْ يَبِيعَ بِأَعْلَى مِنْ ذَلِكَ، فَإِنَّهُ يُمْنَعُ مِنْهُ فِي الشُّوقِ. وَهَلْ يُمْنَعُ مِنَ التَّقْصَانِ؟ عَلَى قَوْلَيْنِ لَهُمْ. (خَطَاهُ).

قَالَ أَبُو الْحَسَنِ بْنُ الْقَصَّارِ الْمَالِكِيُّ: اخْتَلَفَ أَصْحَابُنَا فِي قَوْلِ مَالِكٍ: وَلَكِنْ مَنْ حَطَّ سِعْرًا.

فَقَالَ الْبَغْدَادِيُّونَ: أَرَادَ: مَنْ بَاعَ خَمْسَةً بِدِرْهَمٍ، وَالنَّاسُ يَبِيعُونَ ثَمَانِيَةً. وَقَالَ قَوْمٌ مِنَ الْمَصْرِيِّينَ: أَرَادَ: مَنْ بَاعَ ثَمَانِيَةً، وَالنَّاسُ يَبِيعُونَ خَمْسَةً. قَالَ: وَعِنْدِي: أَنَّ الْأَمْرَيْنِ جَمِيعًا مَمْنُوعَانِ؛ لِأَنَّ مَنْ بَاعَ ثَمَانِيَةً وَالنَّاسُ يَبِيعُونَ خَمْسَةً، أَفْسَدَ عَلَى أَهْلِ الشُّوقِ بَيْعَهُمْ، فَرُبَّمَا أَدَّى إِلَى الشُّغْبِ وَالْخُصُومَةِ، فَبِئْسَ مَنَعَ الْجَمِيعِ مَصْلَحَةً.

[١] أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (٤٦/٢٠) (١٢٥٩١)، وَأَبُو دَاوُدَ (٣٤٥١)، وَالتِّرْمِذِيُّ (١٣١٤)، وَابْنُ مَاجَهَ (٢٢٠٠). وَصَحَّحَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «غَايَةِ الْمَرَامِ» (٣٢٣).

تَقِي الدِّينَ إِنْ زَامَ الشُّوْقَةَ الْمُعَاوَضَةَ بِشَمَنِ الْمَثَلِ؛ لِأَنَّهَا مَصْلَحَةٌ عَامَّةٌ لِحَقِّ اللَّهِ تَعَالَى، فَهِيَ أَوْلَى مِنْ تَكْمِيلِ الْحُرِّيَّةِ.

(و) حَرَمَ (احْتِكَارُ) أَي: الشَّرَاءُ لِلتَّجَارَةِ، وَحَبْسُهُ مَعَ حَاجَةِ النَّاسِ إِلَيْهِ ^(١) (فِي قُوْتِ آدَمِيٍّ) نَصًّا؛ لِحَدِيثِ أَبِي أُمَامَةَ: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ نَهَى أَنْ يُحْتَكَرَ الطَّعَامُ ^[١]. وَعَنْ سَعِيدِ بْنِ الْمُسَيَّبِ: أَنَّ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ قَالَ: «مَنْ احْتَكَرَ، فَهُوَ خَاطِئٌ» ^[٢]. رَوَاهُمَا الْأَثَرُ.

وَلَا يَحْرُمُ احْتِكَارُ إِدَامٍ، كَجُبْنٍ، وَعَسَلٍ، وَخَلٍّ؛ لِأَنَّهَا لَا تَعْمُ الْحَاجَّةُ إِلَيْهَا، كَالثِّيَابِ وَالْحَيَوَانِ.

وَفِي «الرُّعَايَةِ الْكُبْرَى»: وَمَنْ جَلَبَ شَيْئًا، أَوْ اسْتَعْلَهُ مِنْ مِلْكِهِ، أَوْ مِمَّا اسْتَأْجَرَهُ، أَوْ اشْتَرَاهُ زَمَنَ الرُّخْصِ، وَلَمْ يُضَيِّقْ عَلَى النَّاسِ إِذْنًا، أَوْ

قَالَ أَبُو الْوَلِيدِ: وَلَا خِلَافَ أَنَّ ذَلِكَ حُكْمُ أَهْلِ الشُّوقِ. وَأَمَّا الْجَالِبُ فَفِي كِتَابِ مُحَمَّدٍ: لَا يُمْنَعُ الْجَالِبُ أَنْ يَبِيعَ فِي الشُّوقِ دُونَ بَيْعِ النَّاسِ. (خَطُهُ).

(١) وَكُرِّهَ الشَّرَاءُ مِنْ بَيَّاعِينَ تَغَايَرًا فَبَاعَا بِرُخْصٍ. نَصَّ عَلَيْهِ. ذَكَرَهُ فِي «مَغْنِي ذَوِي الْأَفْهَامِ».

[١] أَخْرَجَهُ ابْنُ أَبِي شَيْبَةَ (٢١١/٧)، وَالتَّيْمِيُّ (٧٧٧٦)، وَالحَاكِمُ (١١/٢). وَحَسَنَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الضَّعِيفَةِ» تَحْتَ حَدِيثِ (٥٣٣٥).

[٢] أَخْرَجَهُ مُسْلِمٌ (١٦٠٥) مِنْ طَرِيقِ سَعِيدِ بْنِ الْمُسَيَّبِ عَنْ مَعْمَرِ بْنِ عَبْدِ اللَّهِ، مُسْنَدًا.

اشْتَرَاهُ مِنْ بَلَدٍ كَبِيرٍ^(١)، كَبْغَدَادَ وَالْبَصْرَةَ وَمِصْرَ وَنَحْوَهَا: فَلَهُ حَبْسُهُ حَتَّى يَغْلُو، وَلَيْسَ مُحْتَكِرًا. نَصًّا. وَتَرَكَ ادِّخَارَهُ لِذَلِكَ: أَوْلَى.

(وَيَصِحُّ شِرَاءُ مُحْتَكِرٍ)؛ لِأَنَّ الْمَحْرَمَ الْاِحْتِكَارُ دُونَ الشِّرَاءِ. وَلَا تُكْرَهُ التَّجَارَةُ فِي الطَّعَامِ لِمَنْ لَمْ يُرِدِ الْاِحْتِكَارَ.

(وَيُجَبِّرُ) مُحْتَكِرٌ (عَلَى بَيْعِهِ) أَي: مَا احْتَكَرَهُ مِنْ قُوْتِ آدَمِيٍّ:

(كَمَا يَبِيعُ النَّاسُ)؛ لِعُمُومِ الْمَصْلَحَةِ، وَدُعَاءِ الْحَاجَةِ.

(فَإِنْ أَبَى) مُحْتَكِرٌ بَيْعَهُ، (وَخِيفَ التَّلَفُ) بِحَبْسِهِ: (فَرَّقَهُ الْإِمَامُ) عَلَى الْمُحْتَاجِينَ إِلَيْهِ، (وَيُرَدُّونَ) أَي: الْآخِذُونَ لَهُ مِنَ الْإِمَامِ (بَدَلَهُ) أَي: مِثْلَ مِثْلِي^(٢)، وَقِيَمَةً مُتَقَوِّمٍ^(٣). (وَكَذَا: سِلَاحٌ لِحَاجَةٍ) إِلَيْهِ، فَيَفَرِّقُهُ الْإِمَامُ، وَيُرَدُّونَهُ أَوْ بَدَلَهُ.

(وَلَا يُكْرَهُ ادِّخَارُ قُوْتِ أَهْلِهِ وَدَوَابِّهِ) نَصًّا. وَوَرَدَ أَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ

(١) قوله: (أَوْ اشْتَرَى مِنْ بَلَدٍ كَبِيرٍ) قَالَ فِي «الْغَايَةِ»: وَيَتَجَهَّ مَا لَمْ يُفَسَّقْ^[١].

(٢) قوله: (مِثْلَ مِثْلِي) قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»: وَيَتَوَجَّهُ: وَيُرَدُّونَ قِيَمَتَهُ. وَقَوَّاهُ فِي «الْإِنْصَافِ».

وَكَذَا فِي «إِعْلَامِ الْمَوْقِعِينَ»: أَنَّ مَنْ اضْطُرَّ إِلَى طَعَامٍ غَيْرِهِ، أَخَذَهُ مِنْهُ بِغَيْرِ اخْتِيَارِهِ، بِقِيَمَةِ الْمِثْلِ. (خَطَهُ).

(٣) الْمِثْلِيُّ: كَالطَّعَامِ، وَالْمُتَقَوِّمُ: كَالثِيَابِ وَالْحَيَوَانِ.

[١] التعليق ليس في (أ).

أَذْخَرَ قُوتَ أَهْلِهِ سَنَةً^[١].

(وَمَنْ ضَمِنَ مَكَانًا، لِيَبَّيعَ) فِيهِ وَحْدَهُ، (وَيَشْتَرِي فِيهِ وَحْدَهُ: كُرْهُ الشَّرَاءِ مِنْهُ بِلَا حَاجَةٍ)؛ لِبَيْعِهِ بِفَوْقِ ثَمَنِ مِثْلِهِ، وَشِرَائِهِ بِدُونِهِ.

(ك) مَا يُكْرَهُ الشَّرَاءُ بِلَا حَاجَةٍ (مِنْ مُضْطَرٍّ، وَنَحْوِهِ)، كَمُحْتَاجٍ إِلَى تَقْدِيرٍ. قَالَ فِي «الْمُنْتَخَبِ»: لِبَيْعِهِ بِدُونِ ثَمَنِهِ، أَيْ: ثَمَنِ مِثْلِهِ.

(و) كَمَا يُكْرَهُ الشَّرَاءُ مِنْ (جَالِسٍ عَلَى طَرِيقٍ).

(وَيَحْرُمُ عَلَيْهِ) أَيْ: الَّذِي ضَمِنَ مَكَانًا لِيَبَّيعَ وَيَشْتَرِي فِيهِ وَحْدَهُ: (أَخْذُ زِيَادَةٍ) عَلَى ثَمَنِ مِثْلٍ، أَوْ مُثْمَنِ (بِلَا حَقٍّ^(١)) قَالَهُ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ. وَاقْتَصَرَ عَلَيْهِ فِي «الْفُرُوعِ»^(٢).

(١) عَلَى قَوْلِهِ: (وَيَحْرُمُ عَلَيْهِ .. إلخ) كَكَوْنِ سِلْعَتِهِ أَوْ طَعَامِهِ أَحْسَنَ، فَطَلَبَ زِيَادَةً لَذَلِكَ. (خَطَاهُ).

(٢) قَالَ فِي «مَغْنِي ذَوِي الْأَفْهَامِ»^[٢]: وَمَنْ بَاعَ طَعَامَهُ بِأَزِيدَ مِنْ ثَمَنِهِ، أَوْ ثَوْبَهُ لِمُضْطَرٍّ، لَمْ تَلْزَمْهُ الزِّيَادَةُ. انْتَهَى. وَفَاقًا لِأَبِي حَنِيفَةَ.

وَقَالَ فِيهِ أَيْضًا: وَتَجُوزُ الْمَعَامَلَةُ بِرَيْفٍ وَزَعْلٍ لَمْ يَتَحَقَّقْ ذَلِكَ فِيهِ، وَمَعَ تَحَقُّقِهِ جَازَ مَعَ بَيَانِهِ، نَصٌّ عَلَيْهِ.

قَالَ: وَمَنْ خَلَطَ مَا قَبَضَهُ أَوْ تَصَرَّفَ فِيهِ؛ بِأَنْ دَفَعَهُ إِلَى غَيْرِهِ ثُمَّ رَدَّهُ عَلَيْهِ، امْتَنَعَ عَلَيْهِ رَدُّهُ إِنْ لَمْ يَتَحَقَّقْ أَنَّهُ هُوَ بَعْلَامَةٌ وَنَحْوَهَا.

[١] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٥٣٥٧)، وَمُسْلِمٌ (٥٠/١٧٥٧) عَنْ عُمَرَ أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ كَانَ يَبِيعُ نَخْلَ بَنِي النَّضِيرِ، وَيَحْبِسُ لِأَهْلِهِ قُوتَ سَنَتِهِمْ.

[٢] «مَغْنِي ذَوِي الْأَفْهَامِ» ص (١٠٩، ١١٠).

(بَابُ الشُّرُوطِ فِي الْبَيْعِ)

أي: ما يَشْتَرِطُهُ أَحَدُ الْمُتَعَاقِدَيْنِ عَلَى الْآخَرِ فِيهِ.
 (وَالشَّرْطُ فِيهِ) أي: البَيْعُ، (و) فِي (شِبْهِهِ) مِنْ نَحْوِ إِجَارَةٍ،
 وَشَرِكَةٍ: (إِلْزَامُ أَحَدِ الْمُتَعَاقِدَيْنِ الْآخَرَ - بِسَبَبِ الْعَقْدِ - مَا) أي: شَيْئًا
 (لَهُ) أي: الْمُلْزَمِ (فِيهِ) أي: الشَّيْءِ الْمُلْزَمِ بِهِ (مَنْفَعَةً) أي: غَرَضٌ
 صَحِيحٌ. وَتَأْتِي أَمْثَلُهُ.
 (وَتُعْتَبَرُ: مُقَارَنْتُهُ) أي: الشَّرْطِ (لِلْعَقْدِ^(١)). وَفِي «الْفُرُوعِ»:
 وَيَتَوَجَّهُ: كِنِكَاحٍ^(٢).

بَابُ الشُّرُوطِ فِي الْبَيْعِ

(١) قوله: (وَتُعْتَبَرُ مُقَارَنْتُهُ) إِنْ حُمِلَتْ الْمُقَارَنْتُ عَلَى الْأَعْمِّ مِنَ الْحَقِيقَةِ
 وَالْحُكْمِيَّةِ، كَمَا تَقَدَّمَ فِي رُؤْيَةِ الْمَبِيعِ، كَانَ مُوَافِقًا لِمَا بَحَثَهُ صَاحِبُ
 «الْفُرُوعِ» مِنْ أَنَّهُ يَتَوَجَّهُ أَنَّهُ كِنِكَاحٍ. يَعْنِي: فَيَكْفِي مَا إِذَا اتَّفَقَا عَلَيْهِ قَبْلَهُ
 بَيْسِيرٍ. وَهُوَ الْأَظْهَرُ، فَتَدَبَّرْ. (م خ) ^[١]. (خَطُهُ).
 قوله: (مُقَارَنْتُهُ لِلْعَقْدِ) قَالَ فِي «الْغَايَةِ»^[٢]: وَيَتَجَّهُ احْتِمَالٌ: وَكَعَقْدٍ
 زَمَنَ الْخِيَارَيْنِ.
 وَكَذَا قَالَ فِي «شَرْحِ الْإِقْنَاعِ».
 (٢) قوله: (كِنِكَاحٍ) أي: فَلَا يَضُرُّ تَقَدُّمُ الشَّرْطِ.

[١] «حاشية الخلوتي» (٥٩٣/٢).

[٢] «غاية المنتهى» (٥١٩/١).

وَالشَّرْطُ فِي الْبَيْعِ، يَنْقَسِمُ إِلَى: صَحِيحٍ، وَفَاسِدٍ:
(وَصَحِيحُهُ) أَي: الشَّرْطُ الصَّحِيحُ فِي الْبَيْعِ ثَلَاثَةٌ (أَنْوَاعُ):
أَحَدُهَا: (مَا يَقْتَضِيهِ بَيْعٌ) أَي: يَطْلُبُهُ الْبَيْعُ بِحُكْمِ الشَّرْعِ،
(ك) شَرْطِ (تَقَابُضٍ، وَحُلُولِ ثَمَنِ، وَتَصَرُّفِ كُلٍّ) مِنْ مُتَبَايَعَيْنِ (فِيمَا
يَصِيرُ إِلَيْهِ) مِنْ ثَمَنِ وَثَمَنِ، (و) اشْتِرَاطِ (رَدِّهِ) أَي: الْمَبِيعِ (بَعْبٍ
قَدِيمٍ) يَجِدُّهُ بِهِ.

(وَلَا أَثَرَ لَهُ) أَي: لِلشَّرْطِ الَّذِي يَقْتَضِيهِ بَيْعٌ، فَوْجُودُهُ كَعَدَمِهِ.
النَّوْعُ (الثَّانِي): مَا كَانَ (مِنْ مَصْلَحَتِهِ) أَي: الْمَشْتَرِطُ لَهُ،
(كَتَأْجِيلِ) كُلِّ (ثَمَنِ، أَوْ بَعْضِهِ) إِلَى أَجَلٍ مُعَيَّنٍ، أَوْ نَقْدِ الثَّمَنِ مَعَ غَيْبَةِ
الْمَبِيعِ الْمَنْقُولِ عَنِ الْبَلَدِ، وَبُعْدِهِ.

(أَوْ) اشْتِرَاطِ (رَهْنٍ، أَوْ ضَمِينٍ بِهِ) أَي: الثَّمَنِ (مُعَيَّنِينَ) أَي:
الرَّهْنِ وَالضَّمِينِ. وَكَذَا: شَرْطُ كَفِيلٍ بِيَدِنِ مُشْتَرٍ. وَيَدْخُلُ فِيهِ: لَوْ بَاعَهُ
وَشَرْطَ عَلَيْهِ رَهْنًا مَبِيعٍ عَلَى ثَمَنِهِ، فَيَصِحُّ. نَصًّا. فَإِذَا قَالَ: بِعْتُكَ هَذَا
الْعَبْدَ بِكَذَا عَلَى أَنْ تَرْهَنِيهِ عَلَى ثَمَنِهِ. فَقَالَ: اشْتَرَيْتُ وَرَهْنْتُكَ. صَحَّ
الشَّرَاءُ وَالرَّهْنُ.

(أَوْ) يَشْتَرِطُ الْمَشْتَرِي (صِفَةً فِي مَبِيعٍ، ك) كَوْنِ (الْعَبْدِ) الْمَبِيعِ
(كَاتِّبًا، أَوْ فَحْلًا^(١))، أَوْ خَصِيًّا، أَوْ صَانِعًا) أَي: خِيَّاطًا وَنَحْوَهُ، (أَوْ
مُسْلِمًا).

(١) قوله: (أَوْ فَحْلًا) قال شيخنا: كَانَ يَنْبَغِي أَنْ يَكُونَ هَذَا مِمَّا يَقْتَضِيهِ

(و) كَوْنِ (الْأَمَةِ بِكْرًا، أَوْ تَحِيضُ).

(و) كَوْنِ (الدَّابَّةِ هِمْلًا جَةً) بِكَسْرِ الْهَاءِ؛ أَي: تَمْشِي الْهَمْلَجَةَ، وَهِيَ مِشْيَةٌ سَهْلَةٌ فِي سُرْعَةٍ، (أَوْ) كَوْنِ الدَّابَّةِ (لَبُونًا) أَي: ذَاتَ لَبَنِ^(١)، (أَوْ) كَوْنِهَا (حَامِلًا).

(و) كَوْنِ (الْفَهْدِ، أَوْ الْبَازِي صَيُودًا) أَي: مُعَلَّمِ الصَّيْدِ.

(و) كَوْنِ (الْأَرْضِ) الْمَبِيعَةِ (خَرَاஜُهَا كَذَا) فِي كُلِّ سَنَةٍ.

(و) كَوْنِ (الطَّائِرِ) الْمَبِيعِ (مُصَوِّتًا، أَوْ يَبِيضُ، أَوْ يَجِيءُ مِنْ مَسَافَةٍ مَعْلُومَةٍ)؛ لِأَنَّ فِي اشْتِرَاطِ هَذِهِ الصِّفَاتِ قَصْدًا صَحِيحًا، وَتَخْتَلِفُ الرِّغَبَاتُ بِاخْتِلَافِهَا، فَلَوْلَا صِحَّةُ اشْتِرَاطِهَا لَفَاتَتْ الْحِكْمَةُ الَّتِي لِأَجْلِهَا شُرِعَ الْبَيْعُ.

وَكَذَا: لَوْ شُرِطَ صِيَاخُ الطَّائِرِ فِي وَقْتٍ مَعْلُومٍ، كَعِنْدَ الصَّبَاحِ

الْبَيْعُ؛ إِذْ لَوْ تَبَيَّنَ خِلَافُهُ لَكَانَ لَهُ الْفَسْخُ وَإِنْ لَمْ يَشْتَرِطْهُ، فَلَا أَثَرَ لَشَرْطِهِ؛ وَلِذَلِكَ لَمْ يَذْكُرْهُ فِي «الْمَقْنَعِ» وَغَيْرِهِ. (م خ)^[١]. (خطه).
(١) قَوْلُهُ: (فِي اللَّبُونِ) أَي: ذَاتِ لَبَنِ، قَالَ فِي «الْغَايَةِ»^[٢]: لَبُونًا. أَي: كَثِيرَةَ اللَّبَنِ.

قَالَ فِي «الشرح»^[٣]: وَإِنْ شُرِطَ الدَّابَّةُ غَزِيرَةَ اللَّبَنِ، صَحَّ. (خطه).

[١] «حاشية الخلوتي» (٥٩٤/٢).

[٢] «غاية المنتهى» (٥١٩/١).

[٣] «الشرح الكبير» (٢٠٩/١١).

أَوْ الْمَسَاءِ^(١).

و(لَا) يَصِحُّ اشْتِرَاؤُ (أَنْ يُوقِظَهُ لِلصَّلَاةِ) أَوْ أَنَّهُ يَصِيحُ عِنْدَ دُخُولِ أَوْقَاتِ الصَّلَاةِ؛ لِتَعَذُّرِ الْوَفَاءِ بِهِ.

وَلَا كَوْنِ الْكَبْشِ نَطَاحًا، أَوِ الدِّيكِ مُنَاقِرًا، أَوِ الْأَمَةِ مُغْنِيَةً، أَوِ الْبَهِيمَةِ تُحَلَبُ فِي كُلِّ يَوْمٍ قَدَرًا مَعْلُومًا، أَوِ الْحَامِلِ تَلِدُ فِي وَقْتٍ بَعَيْنِهِ؛ لِأَنَّهُ إِمَّا مُحَرَّمٌ، أَوْ لَا يُمَكِّنُ الْوَفَاءُ بِهِ.

(وَيَلْزَمُ) الشَّرْطُ الصَّحِيحُ، (فَإِنْ وَفَى بِهِ) أَي: حَصَلَ لِلْمُشْتَرِطِ شَرْطُهُ: فَلَا فَسْخَ لَهُ، (وَإِلَّا) يُؤْفَ بِهِ: (فَلَهُ الْفَسْخُ)^(٢)؛ لَفَقْدِ الشَّرْطِ، وَلِحَدِيثِ: «الْمُؤْمِنُونَ عِنْدَ شُرُوطِهِمْ»^[١]. (أَوْ أَرُشَ فَقَدْ الصَّفَةِ)^(٣)

(١) قَالَ فِي «الْكَافِي»^[٢]: وَإِنْ شَرَطَ فِي الدِّيكِ أَنَّهُ يَصِيحُ فِي وَقْتٍ مِنَ اللَّيْلِ، صَحَّ، وَقَالَ بَعْضُ أَصْحَابِنَا: لَا يَصِحُّ. (خَطُهُ).

(٢) قَوْلُهُ: (وَإِلَّا فَلَهُ الْفَسْخُ) يَدْخُلُ فِيهِ شَرْطُ الرَّهْنِ الْمَعْيَنِ وَالضَّمَنِ الْمَعْيَنِ. وَفِي «الْفُرُوعِ» وَ«الْإِنْصَافِ»^[٣]: يَلْزَمُ بِتَنْسِلِيمِ رَهْنِ الْمَعْيَنِ إِنْ قِيلَ: يَلْزَمُ بِالْعَقْدِ. (خَطُهُ).

(٣) قَوْلُهُ: (أَوْ أَرُشَ فَقَدْ الصَّفَةِ) وَذَكَرَ فِي الشَّرْطِ السَّادِسِ مَا ظَاهَرُهُ خِلَافَ ذَلِكَ، لَكِنْ أَشَارَ عُثْمَانُ إِلَى الْفَرْقِ بَأَنَّهُ حَصَلَ شَرْطُ فِي هَذَا الْمَحَلِّ، وَمَا هُنَاكَ مَجْرَدُ وَصْفٍ بِلَا شَرْطٍ، وَاللَّهُ أَعْلَمُ. (خَطُهُ).

[١] تقدم تخريجه (ص ٣٣٦).

[٢] «الْكَافِي» (١٣٢/٣).

[٣] انظر: «الْفُرُوعِ» (١٨٢/٦)، «الْإِنْصَافِ» (٢٠٧/١١).

المشروطة إن لم يفسخ، كأرش عيب ظهر عليه.
(وإن تعذر ردُّ) لنحو تلف مبيع: (تعين أرش) فقد الصفّة،
كمعيب تعذر ردُّه.

(وإن أخبر بائع) مُشترّياً (بصفّة) في مبيع يرغب فيه لها،
(فصدّقه) مُشترّ (بلا شرط^(١))؛ بأن اشترى ولم يشترطها، فبان
فقدوها: فلا خيار له؛ لأنّه مُقَصَّرٌ بَعْدَ الشَّرْطِ.

(أو شرط) مُشترّ (الأمة) المبيعة (ثيباً، أو كافرةً، أو هماً) أي:
ثيباً كافرةً، (أو) شرطها (سبطة) الشعر، (أو) شرطها (حاملاً) أو
شرط صفة أدون، (فبانّت أعلى)؛ بأن وجد المشروطة ثيباً: بكراً، أو
المشروطة كافرةً: مسلمةً، (أو) المشروطة سبطةً: (جعدةً، أو)
المشروطة حاملاً: (حائلاً: فلا خيار) لمُشترّ^(٢)؛ لأنّه زاده خيراً.

(١) قوله: (وإن أخبر بائع بصفة فصدّقه بلا شرط، فلا خيار) قال في
«الفروع»: ذكره أبو الخطاب في «المصرّة»، ويتوجّه عكسه.
(خطه).

(٢) قال في «الإقناع»^[١]: وإن شرطها حائلاً، فبانّت حاملاً، فله الفسخ
في الآدميّة فقط؛ لأنّه عيب في الآدميّات، لا في غيرها. زاد في
«الرعاية» و«الحاوي»: إن لم يضرّر باللحم. أي: لمريد اللحم.
(خطه).

وكذا: لو شرطها لا تحيض، فبانت تحيض. أو حمقاء، فلم تكن كذلك. أو شرط العبد كافرًا، فبان مُسليماً.

النوع (الثالث^(١)): شرط بائع على مُشتري (نفعاً - غير وطي ودواعيه) كمباشرة دون فرج، وقبلة: فلا يصح استثنائه؛ لأنه لا يحل إلا بملك يمين، أو عقد نكاح - (معلومًا) أي: النفع، (في مبيع^(٢))

(١) على (النوع الثالث): ولم يُصحح أبو حنيفة والشافعي هذا النوع من الشروط، ويفسّد به العقد عندهم؛ لما روي أن النبي ﷺ «نهى عن بيع وشرط»^[١].

وأجاب المخالف: بأن هذا حديث غير صحيح. (خطه). وعند الشافعية: إذا شرط ألا يقبض ما اشتراه، أو لا يتصرف فيه بالبيع ونحوه، مُفسدٌ للعقد. (خطه).

(٢) على قوله: (في مبيع) هذا من المفردات. قال في «شرح الإقناع»^[٢]: ونفقة المبيع المستثنى نفعه مدة الاستثناء، الذي يظهر أنها على البائع؛ لأنه مالك المنفعة، لا من جهة المشتري، كالعين الموصى بنفعها، لا كالمؤجرة والمعارزة.

قال الشيخ: وإذا شرط البائع نفع المبيع لغيره مدة معلومة، فمقتضى كلام أصحابنا جوازُهُ، فإنهم احتجوا بحديث أم سلمة^[٣]: أنها

[١] سيأتي تخريجه (ص ٥٥٠).

[٢] «كشاف القناع» (٣٩٤/٧).

[٣] أخرجه أحمد (٢١٩٢٧) أبو داود (٣٩٣٢) من حديث سفينة. وحسنه الألباني.

مُتعلِّقٌ بـ «نفعًا» .

(ك) اشتراطِ بائع (سُكْنَى الدَّارِ) المَبِيعَةِ (شَهْرًا) مثلاً، (وَحُمْلَانِ البعيرِ) - ونحوه - المَبِيعِ (إلى) مَحَلٍّ (مُعَيَّنٍ)، وكاشتراطِ خِدْمَةَ العَبْدِ المَبِيعِ مُدَّةً مَعْلُومَةً: فَيَصِحُّ، نَصًّا؛ لحديث جابر: أَنَّهُ بَاعَ النَّبِيُّ ﷺ جَمَلًا، وَاشْتَرَطَ ظَهْرَهُ إِلَى الْمَدِينَةِ. وَفِي لَفْظٍ: قَالَ: فَبِعْتُهُ بِأَوْقِيَّةٍ، وَاسْتَنْتَيْتُ حُمْلَانَهُ إِلَى أَهْلِي. مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١].

(وَلِبَائِعٍ: إِجَارَةٌ) مَا اسْتَنْتَى^(١)، (و) لَهُ: (إِعَارَةٌ مَا اسْتَنْتَى) مِنَ النَّفْعِ، كَالْمُسْتَأْجِرِ.

وإن باع مُشْتَرٍ مَا اسْتَنْتَى نَفْعُهُ مُدَّةً مَعْلُومَةً: صَحَّ الْبَيْعُ، وَكَانَ الْمَبِيعُ فِي يَدِ الْمُشْتَرِي الثَّانِي مُسْتَنْتَى النَّفْعِ، كَالْمُشْتَرِي الْأَوَّلِ. وَلِلْمُشْتَرِي الثَّانِي الْفَسْخُ إِنْ لَمْ يَعْلَمْ، كَمَنْ اشْتَرَى^(٢) أَمَةً مُزَوَّجَةً، أَوْ دَارًا مُؤَجَّرَةً. (وَلَهُ) أَيُّ: الْبَائِعِ (عَلَى مُشْتَرٍ، إِنْ تَعَذَّرَ انْتِفَاعُهُ) أَيُّ: الْبَائِعِ بِالنَّفْعِ الْمُسْتَنْتَى (بَسَبَبِهِ) أَيُّ: الْمُشْتَرِي؛ بِأَنْ أَتْلَفَ الْعَيْنَ الْمُسْتَنْتَى نَفْعُهَا، أَوْ أَعْطَاهَا لِمَنْ أَتْلَفَهَا، أَوْ تَلَفَتْ بِتَفْرِيطِهِ: (أَجْرَةٌ مِثْلُهُ) أَيُّ: النَّفْعِ

أَعْتَقَتْ سَفِينَةً، وَشَرَطَتْ عَلَيْهِ أَنْ يَخْدُمَ النَّبِيَّ ﷺ مَا عَاشَ. (خَطُهُ).

(١) قوله: (وَلِبَائِعٍ.. إلخ) مفهومه: أَنَّ غَيْرَ الْبَائِعِ إِذَا شَرِطَ لَهُ النَّفْعَ لَا يُوجِزُ وَلَا يُعِيرُ. قَالَ عَثْمَانُ. (خَطُهُ).

(٢) على قوله: (كَمَنْ اشْتَرَى) أَيُّ: وَلَمْ يَعْلَمْ، فَلَهُ الْخِيَارُ. (تَقْرِيرُ).

[١] أخرجه البخاري (٢٧١٨، ٢٩٦٧)، ومسلم (١٠٩/٧١٥).

المُسْتَشْتَى. نَصًّا؛ لَأَنَّهُ فَوْتَهُ عَلَيْهِ.

فَإِنْ لَمْ يَكُنْ بِسَبَبِ مُشْتَرٍ؛ بَأَنْ تَلَفَتْ بَغَيْرِ فِعْلِهِ، وَلَا تَفْرِيطِهِ: لَمْ يَضْمَنْ شَيْئًا. نَصًّا؛ لِأَنَّ الْبَائِعَ لَمْ يَمْلِكْهَا مِنْ جِهَتِهِ، كَمَا لَوْ تَلَفَتْ نَخْلَةٌ يَسْتَحِقُّ الْبَائِعُ ثَمَرَتَهَا.

وإنَّ أَرَادَ مُشْتَرٍ إعْطَاءَ بَائِعٍ عَوَضَ النَّفْعِ الْمُسْتَشْتَى: لَمْ يَلْزَمُهُ قَبُولُهُ. وَلَهُ اسْتِيفَاءُ النَّفْعِ مِنْ عَيْنِ الْمَبِيعِ. نَصًّا؛ لِتَعَلُّقِ حَقِّهِ بَعَيْنِهِ؛ كَالْمَوْجِرَةِ. وَكَذَا: لَوْ طَلَبَ بَائِعُ الْعَوَضَ. وَإِنْ تَرَاضَيَا عَلَيْهِ: جَازَ.

(وَكَذَا) أَي: كَشَرَطِ بَائِعٍ نَفْعًا مَعْلُومًا فِي مَبِيعٍ: (شَرَطُ مُشْتَرٍ نَفْعَ بَائِعٍ) نَفْسِهِ (فِي مَبِيعٍ، كَ) شَرَطِ (حَمَلِ حَطَبٍ) مَبِيعٍ (أَوْ تَكْسِيرِهِ، وَ) كَشَرَطِهِ (خِيَاطَةَ ثَوْبٍ) مَبِيعٍ (أَوْ تَفْصِيلِهِ، أَوْ) شَرَطِ (جَزَّ رَطْبَةٍ) مَبِيعَةٍ، أَوْ حَصَادِ زَرْعٍ، أَوْ جُذَاذِ ثَمَرَةٍ، (وَنَحْوِهِ)، كَضَرْبِ حَدِيدٍ مَبِيعٍ سَيْفًا أَوْ سِكِّينًا.

(بَشَرَطُ: عَلِمَهُ) أَي: التَّفَعُّعُ الْمَشْرُوطُ؛ بَأَنْ يَعْلَمَ مَثَلًا الْمَحَلَّ الْمَشْرُوطَ حَمَلُ الْحَطَبِ إِلَيْهِ.

وَاحْتَجَّ أَحْمَدُ عَلَى صِحَّةِ ذَلِكَ: بِمَا رُوي أَنَّ مُحَمَّدَ بْنَ مَسْلَمَةَ اشْتَرَى مِنْ نَبْطِيٍّ جُرْزَةً^(١) حَطَبٍ، وَشَارَطُهُ عَلَى حَمْلِهَا. وَلِأَنَّ ذَلِكَ بَيْعٌ وَإِجَارَةٌ؛ لَأَنَّهُ بَاعَهُ الْحَطَبَ، وَآجَرَهُ نَفْسَهُ لِحَمْلِهِ، أَوْ بَاعَهُ الثَّوْبَ، وَآجَرَهُ نَفْسَهُ لِحِيَاطَتِهِ. وَكُلُّهُ مِنَ الْبَيْعِ وَالْإِجَارَةِ يَصِحُّ إِفْرَادُهُ بِالْعَقْدِ،

(١) قوله: (جُرْزَةً) بِالضَّمِّ، أَي: حُرْزَةً.

فَجَازَ الْجَمْعُ بَيْنَهُمَا كَالْعَيْنَيْنِ.

وما احتجَّ به المخالف من نهيه عليه السلام عن بيع وشروط^[١]: لم يصح. قال أحمد: إنما النهي عن شرطين في بيع^[٢]. وهذا يدلُّ بمفهوميته على جواز الشرط الواحد.

فإن لم يعلم النفع؛ بأن شرط حمل الحطب على بائعه إلى منزله، وهو لا يعلمه: لم يصح الشرط^(١)، كما لو استأجره على ذلك ابتداءً. وكذا: لو شرط بائع نفع غير مبيع، أو مشتر نفع بائع في غير مبيع. ويفسد البيع^(٢).

(وهو) أي: البائع المشروط نفعه في المبيع: (كأجير. فإن مات) البائع قبل حمل الحطب، أو خياطة الثوب، ونحوه مما شرط عليه (أو تلف) المبيع قبل عمل بائع فيه ما شرط عليه، (أو استحق) نفع بائع؛

(١) على قوله: (لم يصح الشرط) قال في «شرح الإقناع»^[٣]: وظاهره: صحة البيع. وعليه: فيثبت له الخيار، على ما يأتي في الشرط الفاسد غير المفسد. (خطه).

(٢) قوله: (ويفسد البيع) أي: في الصورتين.

[١] أخرجه الطبراني في «الأوسط» (٤٣٦١)، والحاكم في «علوم الحديث» ص (١٩٤) من حديث عمرو بن شعيب عن أبيه عن جده مرفوعاً. قال شيخ الإسلام في «مجموع الفتاوى» (٦٣/١٨): حديث باطل ليس في شيء من كتب المسلمين، وإنما يروى في حكاية منقطعة. وقال الألباني في «الضعيفة» (٤٩١): ضعيف جداً.

[٢] سيأتي تخريجه (ص ٥٥٢).

[٣] «كشاف القناع» (٣٩٥/٧).

بأن آجرَ نفسه إجارةً خاصَّةً: (فَلِمُشْتَرٍ عَوْضٌ ذَلِكَ) النَّفْعُ المشروطُ عليه في المبيع؛ لفواتِ ما وَقَعَ عليه عَقْدُ الإجارةِ بذلك، فانفَسَخَتْ، كما لو استأجرَ أجيرًا خاصًّا فماتَ.
وإن مَرَضَ بائِعٌ ونحوه^(١): أَقِيمَ مُقَامُهُ مَنْ يَعْمَلُ، والأجرةُ عليه، كالإجارةِ.

وإن أرادَ بائِعٌ دَفَعَ عَوْضٍ ما شَرِطَ عليه، وأبى مُشْتَرٍ، أو أرادَ مُشْتَرٍ أخذه بلا رِضا بائِعٍ: لم يُجْبَزْ مُمْتَنِعٌ.
(وإن تَرَضِيًّا على أَخْذِهِ) أي: العَوْضِ، ولو (بلا عُذْرٍ: جاز)؛ لجوازِ أَخْذِ العَوْضِ عَنْهَا مَعَ عَدَمِ الاشتِراطِ، فكذا مَعَهُ، وكالعينِ المؤجَّرةِ، والموصى بمنافعِها.
(ويُطْلَهُ) أي: البَيْعَ: (جَمْعٌ بَيْنَ شَرْطَيْنِ)^(٢)، ولو صَحِيحَيْنِ

(١) قوله: (أو مَرَضَ بائِعٌ ونحوه.. إلخ) أي: وإن مَرَضَ. (م خ).
(٢) قوله: (ويُطْلَهُ جَمْعٌ بَيْنَ شَرْطَيْنِ) ظاهرُ كلامِ الأصحابِ قاطِبَةً فيما رَأَيْتُ: أَنَّ المرادَ: جَمْعٌ بَيْنَ شَرْطَيْنِ مِنْ أَحَدِ المتعاقِدَيْنِ. وأما إذا اشْتَرَطَ كُلُّ مِنْهُمَا شَرْطًا، فلا تَأْثِيرَ. وتوقَّفَ شيخُنَا في ذلك؛ نظرًا لظاهرِ الخبرِ.

فعلى هذا: لو بَيَعَ ثَوْبٌ بثَوْبٍ، وشَرَطَ كُلُّ مِنْهُمَا على صاحِبِهِ تَفْصِيلَ الآيِلِ إليه، أو خِياطَتَهُ، أنه^[١] يَصِحَّ. فليحرِّر. (م خ)^[٢].

[١] كذا في النسخ الخطية. والذي في «الخلوتي»: «لم».

[٢] «حاشية الخلوتي» (٥٩٨/٢).

مُنْفَرِدَيْنِ، كَحَمَلِ حَطَبٍ وَتَكْسِيرِهِ، أَوْ خِيَاطَةِ ثَوْبٍ وَتَفْصِيلِهِ؛
 لحديث ابن عمرو مرفوعاً: «لَا يَحِلُّ سَلَفٌ وَبَيْعٌ، وَلَا شَرْطَانِ فِي بَيْعٍ،
 وَلَا بَيْعٌ مَا لَيْسَ عِنْدَكَ». رواه أبو داود، والترمذي^[١] وقال: حسنٌ
 صحيحٌ.

(ما لم يَكُونَا) أي: الشَّرْطَانِ (مِنْ مُقْتَضَاهُ) أي: البَيْعِ، كاشتِرَاطِ
 حُلُولِ الثَّمَنِ وَتَصَرُّفِ كُلِّ فِيمَا يَصِيرُ إِلَيْهِ.
 (أَوْ) يَكُونَا مِنْ (مَصْلَحَتِهِ)، كاشتِرَاطِ رَهْنٍ وَضَمْنٍ مُعَيَّنَيْنِ
 بِالثَّمَنِ، فَيَصِحُّ.

(وَيَصِحُّ تَعْلِيقُ فسخِ) - لَأَنَّهُ رَفَعَ لِلْعَقْدِ بِأَمْرٍ يَحْدُثُ فِي مُدَّةِ
 الْخِيَارِ، أَشْبَهَ شَرْطَ الْخِيَارِ، (غَيْرِ خُلْعٍ) فَلَا يَصِحُّ تَعْلِيقُهُ بِشَرْطٍ؛ إِلَّا حَاقًّا
 لَهُ بِعُقُودِ الْمَعَاوَضَاتِ؛ لِاشْتِرَاطِ الْعَوَضِ فِيهِ - (بِشَرْطٍ) مُتَعَلِّقٌ
 بـ «تَعْلِيقُ»، (ك) قَوْلِهِ: (بِعُتْكَ) كَذَا بِكَذَا (عَلَى أَنْ تَنْقُذَنِي الثَّمَنَ إِلَى
 كَذَا) أي: وَقْتُ مُعَيَّنٍ، وَلَوْ أَكْثَرَ مِنْ ثَلَاثَةِ أَيَّامٍ. (أَوْ): بِعُتْكَ (عَلَى أَنْ
 تَرْهَنِيهِ) أي: الْمَبِيعِ (بِثَمَنِهِ، وَإِلَّا) تَفَعَّلَ ذَلِكَ، (فَلَا بَيْعَ بَيْنَنَا^(١))

(١) قوله: (وَالْإِلَّا فَلَا بَيْعَ بَيْنَنَا) رَفَعَ لِلْعَقْدِ، وَفَسَخَّ لَهُ، بِأَمْرٍ يَحْدُثُ فِي مُدَّةِ
 الْخِيَارِ، فَصَحَّ كَمَا لَوْ شَرِطَ الْخِيَارُ، قَالَ ابْنُ قُنْدُسٍ فِي «حَوَاشِي
 الْمَحَرَّرِ».

[١] أخرجه أبو داود (٣٥٠٤)، والترمذي (١٢٣٤). والحديث حسنه الألباني في
 «الإرواء» (١٣٠٥).

فَيَنْعَقِدُ الْبَيْعُ بِالْقَبُولِ. (وَيَنْفَسِخُ إِنْ لَمْ يَفْعَلْ) أَي: يَنْقُذُهُ الثَّمَنُ إِلَى الْوَقْتِ الْمَعْيَنِ، أَوْ يَرْهَنُهُ الْمَبِيعُ بِثَمَنِهِ؛ لَوْجُودِ شَرْطِهِ.
ومثله: لو باعَهُ بَثْمَنٍ وَأَقْبَضَهُ لَهُ، وَشَرَطَ إِنْ رَدَّهَ بَائِعٌ إِلَى وَقْتٍ كَذَا، فَلَا يَبِيعَ بَيْنَهُمَا، وَلَمْ يَكُنْ حِيلَةً لِيَرْبَحَ فِي قَرْضٍ.
وإن قال: على أن تُنْقِذَنِي الثَّمَنَ إِلَى ثَلَاثٍ، وَإِلَّا فَلِي الْفَسْخُ، أَوْ قال: اشْتَرَيْتُهُ عَلَى أَنْ تُسَلِّمَنِي الْمَبِيعَ إِلَى ثَلَاثٍ، وَإِلَّا فَلِي الْفَسْخُ: صَحَّ، وَلَهُ شَرْطُهُ.

ومثله: إذا قال: فلي الفسخ. لكن لا يَنْفَسِخُ إذا فات شرطه إلا بفسخ.
(خطه).



(فَصْلٌ)

(وفاِسِدُهُ) أي: الشرطُ الفاسِدُ، ثَلَاثَةُ (أَنْوَاعٍ):
أَحَدُهَا: (مُبْطِلٌ^(١)) للعَقْدِ مِنْ أَصْلِهِ، (كَشَرَطِ يَبِعِ آخَرَ)، ك:
بِعْتُكَ هَذِهِ الدَّارَ، عَلَى أَنْ تَبِيعَنِي هَذِهِ الْفَرَسَ.
(أَوْ) شَرَطِ (سَلَفٍ)، ك: بِعْتُكَ عَبْدِي، عَلَى أَنْ تُسَلِّفَنِي كَذَا فِي
كَذَا.

(أَوْ) شَرَطِ (قَرْضٍ) ك: عَلَى أَنْ تُقْرِضَنِي كَذَا.
(أَوْ) شَرَطِ (إِجَارَةٍ) ك: عَلَى أَنْ تُؤْجِرَنِي دَارَكَ بِكَذَا.
(أَوْ) شَرَطِ (شَرِكَةٍ) ك: عَلَى أَنْ تُشَارِكَنِي فِي كَذَا.
(أَوْ) شَرَطِ (صَرْفِ الثَّمَنِ) ك: بِعْتُكَ الْأُمَّةَ بَعَشْرَةَ دَنَانِيرَ، عَلَى أَنْ
تَصْرِفَهَا بِمِئَةِ دِرْهَمٍ.

(أَوْ) شَرَطِ صَرْفِ (غَيْرِهِ) أي: الثَّمَنِ، ك: بِعْتُكَ الثَّوبَ، عَلَى أَنْ
تَصْرِفَ لِي هَذِهِ الدَّنَانِيرَ بِدَرَاهِمٍ. لَمَّا تَقَدَّمَ: أَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ: نَهَى عَنْ

(١) قوله: (مُبْطِلٌ) لعلَّ المرادَ بالمبطلِ هُنا: المفسِدُ، وبهذا يحصُلُ الفرقُ
بينهُ وبين القسمِ الثالثِ، وإن كَانَ في كلامِ الشارحِ ما يُوهِمُ
تساويهما، فليحرَّر. (م خ)^[١]. (خطه).

بِيعَتَيْنِ فِي بَيْعَةٍ^(١) [١].

(وهو) أي: هذا التَّوَعُّ: (بِيعَتَانِ فِي بَيْعَةٍ، الْمَنْهِيُّ عَنْهُ) قَالَ أَحْمَدُ.
وَالنَّهْيُ يَقْتَضِي الْفَسَادَ. وَقَالَ ابْنُ مَسْعُودٍ: صَفَقَتَانِ فِي صَفَقَةٍ رِبًّا.
وَلَأَنَّهُ شَرْطُ عَقْدٍ فِي عَقْدٍ، فَلَمْ يَصِحَّ، كِنِكَاحِ الشَّعَارِ.
وَكَذَا: لَوْ بَاعَهُ شَيْئًا عَلَى أَنْ يُزَوِّجَهُ ابْنَتَهُ، أَوْ يُنْفِقَ عَلَى عَبْدِهِ،
وَنَحْوِهِ، أَوْ حَصَّتِهِ مِنْهُ قَرْضًا، أَوْ مَجَانًّا.

التَّوَعُّ (الثَّانِي: مَا يَصِحُّ مَعَهُ الْبَيْعُ، كَشَرْطِ يُنَافِي مُقْتَضَاهُ) أَي:
الْبَيْعُ^(٢) (ك) لاشْتِرَاطِ مُشْتَرٍ: (أَنْ لَا يَخْسَرَ) فِي مَبِيعٍ، (أَوْ مَتَى نَفَقَ)
الْمَبِيعُ (وَالْأَرَدُّهُ) لِإِبَائِهِ.

(١) قَالَ فِي «الْمَوْطَأِ»^[٢] بَعْدَ إِيرَادِهِ حَدِيثَ النَّهْيِ عَنْ بَيْعَتَيْنِ فِي بَيْعَةٍ، عَنْ
مَالِكٍ: أَنَّهُ بَلَغَهُ أَنَّ رَجُلًا قَالَ لِرَجُلٍ: ابْتَغِ لِي هَذَا الْبَعِيرَ بِنَقْدٍ حَتَّى أَبْتَاعَهُ
مِنْكَ إِلَى أَجَلٍ، فَسُئِلَ عَنْ ذَلِكَ عَبْدُ اللَّهِ بْنُ عُمَرَ؟ فَكَرِهَهُ، وَنَهَى عَنْهُ.
(خَطُّهُ).

(٢) قَالَ فِي «جَمْعِ الْجَوَامِعِ»: وَكَذَا لَوْ قَالَ الْبَائِعُ لِلْمُشْتَرِي: إِنْ أَدْرَكَهُ فِيهِ
دَرَكٌ فَسِلَعَتُهُ الْأُخْرَى لَهُ بِهَذَا الثَّمَنِ. انْتَهَى.
يَعْنِي: أَنَّ ذَلِكَ وَنَحْوَهُ كَتَقْلِ الْخَطَرِ، مِنَ الشُّرُوطِ الْفَاسِدَةِ، لَا
الْمُفْسِدَةِ. (خَطُّهُ).

[١] تقدم تخريجه (ص ٥١٢).

[٢] «الْمَوْطَأُ» (٦٦٣/٢).

(أو) اشْتَرِطَ بَائِعٌ عَلَى مُشْتَرٍ: أَنْ (لَا يَقِفَهُ) أَي: المَبِيعُ، (أو) أَنْ (يَبِيعَهُ، أو) أَنْ لَا (يَهَبَهُ، أو) أَنْ لَا (يُعْتِقَهُ، أو) إِنْ أَعْتَقَهُ، فَلِبَائِعٍ وَلَاؤُهُ).

(أو) اشْتَرِطَهُ عَلَيْهِ: (أَنْ يَفْعَلَ ذَلِكَ) أَي: أَنْ يَقِفَ المَبِيعُ، أو يَبِيعَهُ، أو يَهَبَهُ.

فالشَّرْطُ فاسِدٌ، والْبَيْعُ صَحِيحٌ؛ لَعَوْدِ الشَّرْطِ عَلَى غَيْرِ الْعَاقِدِ، نَحْوُ: بَعْتُكَه عَلَى أَنْ لَا يَنْتَفِعَ بِهِ أَحُوكَ، أو زَيْدٌ، وَنَحْوُهُ. وَلِحَدِيثِ عَائِشَةَ فِي قِصَّةِ بَرَبْرَةٍ، وَفِيهِ: «خُذِيهَا، وَاشْتَرِطِي لَهُمُ الْوَلَاءَ، فَإِنَّمَا الْوَلَاءُ لِمَنْ أَعْتَقَ». وَفِيهِ: «مَا كَانَ مِنْ شَرْطٍ لَيْسَ فِي كِتَابِ اللَّهِ، فَهُوَ بَاطِلٌ، وَإِنْ كَانَ مِثْلَ شَرْطٍ». مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١].

وَتَأْوِيلُ «اشْتَرِطِي لَهُمُ الْوَلَاءَ» ب: اشْتَرِطِي عَلَيْهِمْ. لَا يَصِحُّ؛ لِأَنَّ الْوَلَاءَ لَهَا بِإِعْتَاقِهَا، فَلَا حَاجَةَ إِلَى اشْتِرَاطِهِ. وَلَئِنْهُمْ أَبَوَا الْبَيْعَ إِلَّا أَنْ تَشْتَرِطَ لَهُمُ الْوَلَاءَ، فَكَيْفَ يَأْمُرُهَا بِمَا لَا يَقْبَلُونَهُ مِنْهَا؟ فَإِنْ قِيلَ: كَيْفَ أَمَرَهَا بِهِ، وَهُوَ فَاسِدٌ؟

أُجِيبُ: بِأَنَّهُ لَيْسَ أَمْرًا حَقِيقَةً، بَلْ بِمَعْنَى التَّسْوِيَةِ، كَقَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿اصْبِرُوا أَوْ لَا تَصْبِرُوا﴾ [الطور: ١٦]، وَالتَّقْدِيرُ: اشْتَرِطِي لَهُمُ الْوَلَاءَ أَوْ لَا تَشْتَرِطِي، بِدَلِيلِ قَوْلِهِ عَقِبَهُ: «فَإِنَّمَا الْوَلَاءُ لِمَنْ أَعْتَقَ».

(إِلَّا شَرْطَ الْعِتْقِ) فَيَصِحُّ أَنْ يَشْتَرِطَهُ بَائِعٌ عَلَى مُشْتَرٍ؛ لِحَدِيثِ بَرِيرَةَ. (وَيُجْبَرُ) مُشْتَرٍ، عَلَى عِتْقِ مَبِيعٍ اشْتَرِطَ عَلَيْهِ (إِنْ أَبَاهُ)؛ لِأَنَّهُ مُسْتَحَقٌّ لِلَّهِ تَعَالَى؛ لَكُونِهِ قُرْبَةً التَّزَمَهَا الْمُشْتَرِي، فَأُجْبِرَ عَلَيْهِ، كَالنَّذْرِ. (فَإِنْ أَصَرَ) مُمْتَنِعًا: (عَتَقَهُ حَاكِمٌ)، كَطَلَاقِهِ عَلَى مُؤَلٍّ.

(وَكَذَا: شَرْطُ رَهْنٍ فَاسِدٍ)، كَمَجْهُولٍ وَخَمْرِ. (وَنَحْوُهُ) كَشَرْطِ ضَمِينٍ أَوْ كَفِيلٍ غَيْرِ مُعَيَّنٍ، وَ(كَ) شَرْطِ (خِيَارٍ، أَوْ أَجَلٍ) فِي ثَمَنِ (مَجْهُولَيْنِ).

(أَوْ) شَرْطُ: (تَأْخِيرِ تَسْلِيمِهِ) أَي: الْمَبِيعِ (بَلَا انْتِفَاعٍ) بَائِعٍ بِهِ. (أَوْ) شَرْطُ بَائِعٍ: (إِنْ بَاعَهُ) أَي: الْمَبِيعِ، مُشْتَرٍ، (فَهُوَ) أَي: الْبَائِعُ (أَحَقُّ بِهِ) أَي: الْمَبِيعِ (بِالْثَّمَنِ) أَي: بِمِثْلِهِ. (أَوْ) شَرْطُ: (أَنَّ الْأَمَّةَ لَا تَحْمِلُ).

فَيَصِحُّ الْبَيْعُ، وَتَبْطُلُ هَذِهِ الشُّرُوطُ؛ قِيَاسًا عَلَى اشْتِرَاطِ الْوَلَاءِ لِبَائِعٍ. (وَلَمَنْ فَاتَ غَرَضُهُ) بَفْسَادِ الشَّرْطِ، مِنْ بَائِعٍ وَمُشْتَرٍ: (الْفَسْخُ^(١))، عَلِمَ الْحُكْمَ أَوْ جَهْلَهُ؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَسْلَمْ لَهُ الشَّرْطُ الَّذِي

(١) قوله: (وَلَمَنْ فَاتَ غَرَضُهُ الْفَسْخُ .. إلخ) هذا الصحيح من المذهب. وقيل: يختص ذلك بالجاهل بفساد الشرط، دون العالم. جزم به في «الفائق». وقيل: لا أَرَشَ، بل يثبت له الخيار بين الفسخ والإمضاء لا غير. قال الشيخ تقي الدين: هذا ظاهر المذهب. (خطه)^[١].

دَخَلَ عَلَيْهِ؛ لِقَضَاءِ الشَّرْعِ بِفَسَادِهِ.

(أَوْ) أَخَذُ بَائِعٍ (أَرَشَ نَقْصِ ثَمَنِ) بِسَبَبِ الْغَايِ؛ كَأَن يَكُونَ الْمَبِيعُ يُسَاوِي عَشْرَةً، فَيَبِيعُهُ بِثَمَانِيَةٍ؛ لِأَجْلِ شَرْطِهِ الْفَاسِدِ. فَإِنْ شَاءَ بَائِعٌ فَسَخَ، أَوْ رَجَعَ بِالاثْنَيْنِ.

(أَوْ اسْتِرْجَاعُ) مُشْتَرٍ (زِيَادَةً) ثَمَنِ (بِسَبَبِ الْغَايِ) شَرْطِهِ؛ كَأَن يَشْتَرِيَ مَا يُسَاوِي عَشْرَةً بِاثْنَيْ عَشَرَ؛ لِلشَّرْطِ، فَيُخَيَّرُ بَيْنَ: فَسَخٍ، وَرَجُوعٍ بِالاثْنَيْنِ؛ لِأَنَّهُ إِنَّمَا سَمَحَ بِذَلِكَ لَمَّا يَحْصُلُ لَهُ مِنَ الْغَرَضِ بِالشَّرْطِ، فَإِذَا لَمْ يَحْصُلْ غَرَضُهُ، رَجَعَ بِمَا سَمَحَ بِهِ، كَمَا لَوْ وَجَدَهُ مَعِيًّا.

(وَمَنْ قَالَ لِغَرِيمِهِ: بِغْنِي هَذَا) الشَّيْءَ (عَلَى أَنْ أَقْضِيكَ مِنْهُ) دَيْنَكَ. (فَبَاعَهُ) إِيَّاهُ: (صَحَّ الْبَيْعُ^(١))؛ قِيَاسًا عَلَى مَا سَبَقَ. (لَا الشَّرْطُ)؛ لِأَنَّهُ شَرَطَ أَنْ لَا يَتَصَرَّفَ فِيهِ بِغَيْرِ الْقَضَاءِ، وَمُقْتَضَى الْبَيْعِ أَنْ يَتَصَرَّفَ مُشْتَرٍ بِمَا يَخْتَارُ. وَلِبَائِعٍ: الْفَسَخُ، أَوْ أَخَذُ أَرَشٍ نَقْصِ ثَمَنِ،

(١) قوله: (صَحَّ الْبَيْعُ) وعند الشافعية: البيعُ فاسدٌ، وهو الموافق لمذهب أبي حنيفة؛ لأنه يَطُلُّ الْبَيْعُ بِالشَّرْطِ الْفَاسِدِ.

وفي «الشرح الكبير»: وهل يَطُلُّ الْبَيْعُ بهذا الشَّرْطِ؟ ينبني على الشُّرُوطِ الْفَاسِدَةِ فِي الْبَيْعِ. وقد ذَكَرَ فِي إِفْسَادِ الْبَيْعِ بِالشَّرْطِ رَوَاتَيْنِ؛ إِحْدَاهُمَا: صَحَّةُ الْبَيْعِ، وَفَاقًا لِمَالِكٍ. وَالْأُخْرَى: فَسَادُهُ، وَفَاقًا لِأَبِي حَنِيفَةَ وَالشَّافِعِيَّ. (خطه).

على ما تقدّم.

(وإن قال رَبُّ الْحَقِّ: اقْضِيهِ) أي: الْحَقُّ (على أن أبيعَكَ كَذَا بكَذَا، فَقَضَاهُ) حَقُّهُ: (صَحَّ) الْقَضَاءُ؛ لَأَنَّهُ أَقْبَضَهُ حَقُّهُ. (دُونَ الْبَيْعِ) الْمَشْرُوطِ؛ لَأَنَّهُ مُعَلَّقٌ عَلَى الْقَضَاءِ^(١). ويأتي: أَنَّ الْبَيْعَ لَا يَصِحُّ تَعْلِيلُهُ. (وإن قال) رَبُّ الْحَقِّ: (اقْضِنِي أَجُودَ مِمَّا لِي) عَلَيْكَ (على أن أبيعَكَ كَذَا، فَفَعَلَا) أي: قَضَاهُ أَجُودَ، وَبَاعَهُ مَا وَعَدَهُ بِهِ: (ف) بِالْبَيْعِ وَالْقَضَاءِ (بِاطِلَانِ) وَيُرَدُّ الْأَجُودَ قَابِضُهُ، وَيُطَالَبُ بِمِثْلِ ذَيْنِهِ؛ لِأَنَّ الْمَدِينِ لَمْ يَرْضَ بِدَفْعِ الْأَجُودِ إِلَّا طَمَعًا فِي حُصُولِ الْمَبِيعِ لَهُ، وَلَمْ يَحْصُلْ؛ لِبُطْلَانِ الْبَيْعِ، لِمَا تَقَدَّمَ.

النَّوْعُ (الثَّالِثُ: مَا) أي: شَرَطُ (لَا يَنْعَقِدُ مَعَهُ بَيْعٌ)، وَهُوَ الْمَعْلُقُ عَلَيْهِ الْبَيْعُ، (ك: بِعْتُكَ) كَذَا إِنْ جِئْتَنِي، أَوْ: رَضِي زَيْدٌ، بَكَذَا. (أَوْ: اشْتَرَيْتُ) كَذَا (إِنْ جِئْتَنِي^(٢))، (أَوْ:)

(١) قوله: (لأنه معلق على القضاء) صوابه: لأنه كمعلق على القضاء؛ فإنَّ المعلق هنا هو القضاء، لا البيع، والبيع معلق عليه، وذلك كتعليق البيع الآتي، كما يفهم ذلك من قول المصنّف في «شرحه» في تعليل هذا المحلّ: لأنَّ شرط البيع في القضاء كتعليقه على القضاء، ويأتي الدليل على بطلان البيع المعلق. (ع ن).

(٢) ذكر ابنُ رجبٍ في «القاعدة ٦٨»^[١]: أنَّ أحمدَ نصَّ في رواية ابن

إِنْ (رَضِيَ زَيْدٌ، بَكْذَا^(١))؛ لَأَنَّهُ عَقْدُ مُعَاوَضَةٍ، يَقْتَضِي نَقْلَ الْمَلِكِ
حَالَ الْعَقْدِ، وَالشَّرْطُ يَمْنَعُهُ.

(وَيَصِحُّ: بِعَثْ) إِنْ شَاءَ اللَّهُ، (و: قَبِلْتُ إِنْ شَاءَ اللَّهُ)؛ لِأَنَّ الْقَصْدَ
مِنْهُ التَّبَرُّكُ، لَا التَّرَدُّدُ غَالِبًا^(٢).

(و) يَصِحُّ: (بِيعَ الْعَرَبُونَ^(٣))، وَيُقَالُ: أَرَبُونَ. (و) تَصِحُّ:
(إِجَارَتُهُ) أَيِ: الْعَرَبُونَ. قَالَ أَحْمَدُ، وَمُحَمَّدُ بْنُ سِيرِينَ: لَا بَأْسَ بِهِ.

منصوباً على صحّة بيع الغائب إن كان سالماً. قال: فإن هذا مقتضى
إطلاق العقد، فلا يضرّ تعليق البيع عليه. (خطه).

(١) قوله: (أَوْ رَضِيَ زَيْدٌ) وهذا بخلاف قوله: بعثك على أن أستاذم فلاناً.
فإن العقد صحيح؛ لأنّ «على» للشرط، و«إن» للتعليق.

(٢) على قوله: (لا التردّد غالباً) فيحمل على ما هو الغالب، ولا يقبل قوله
بعد ذلك في دعوى خلافه، وهو التردّد، قاله شيخنا. (م خ).
(خطه).

(٣) من جواب لسليمان بن عليّ، في بيع العربون: إذا اشترى سلعة أو
طعاماً حاضراً منظوراً وقت البيع، إن كان موزوناً أثّرته، أو اكتاله إن
كان مكيلاً، وإن كان مجازفةً شاهدته ورآه قبل عقد البيع، ثم دفع إلى
بائع السلعة أو الطعام الموصوف بما ذكرنا عشرة دراهم، وقال: إن
جئتك بالثمن، فالذي اشتريت لي، وإن لم آتِكَ فعشرة هذه الدراهم
لك. فهذا صحيح، وهو المسمّى: ببيع العربون.

وأما إذا اشترى طعاماً غائباً أو حاضراً، ولم يره بنحو ألفٍ محمديّة،

وَفَعَلَهُ عُمَرُ. وَعَنْ ابْنِ عُمَرَ، أَنَّهُ أَجَارَهُ.

(وهو) أي: يَبِيعُ الْعَرَبُونَ: (دَفَعَ بَعْضُ ثَمَنِ) فِي بَيْعِ عَقْدَاهُ. (أو) أي: وَإِجَارَةُ الْعَرَبُونَ: دَفَعَ بَعْضُ (أُجْرَةٍ) بَعْدَ عَقْدِ إِجَارَةٍ. (وَيَقُولُ) مُشْتَرٍ أَوْ مُسْتَأْجِرٍ: (إِنْ أَخَذْتُهُ) أي: الْمُبِيعُ، أَوْ الْمُؤَجَّرُ، احْتَسَبْتُ بِمَا دَفَعْتُ مِنْ ثَمَنِ أَوْ أُجْرَةٍ، وَإِلَّا فَهُوَ لَكَ. (أو) يَقُولُ: إِنْ (جِئْتُكَ) (بِالْبَاقِي) مِنْ ثَمَنِ، أَوْ أُجْرَةٍ - وَإِنْ لَمْ يُعَيِّنْ وَقْتًا^(١) - (وَالَّا فَهُوَ) أي: مَا قَبَضْتُهُ (لَكَ). رُوِيَ عَنْ نَافِعِ بْنِ عَبْدِ الْحَارِثِ: أَنَّهُ اشْتَرَى لِعُمَرَ دَارَ السَّجَنِ مِنْ صَفْوَانَ بْنِ أُمَيَّةَ: فَإِنْ رَضِيَ عُمَرُ، وَإِلَّا فَلَهُ كَذَا وَكَذَا. قَالَ الْأَثَرُمُ: قُلْتُ لِأَحْمَدَ: تَذْهَبُ إِلَيْهِ؟ قَالَ: أَيُّ شَيْءٍ أَقُولُ؟ هَذَا عُمَرُ. وَضَعَفَ حَدِيثَ ابْنِ مَاجَهَ^[١]، أي: أَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ نَهَى عَنْ بَيْعِ الْعَرَبُونَ.

وَأَعْطَاهُ عَشْرَةَ دَرَاهِمَ مَثَلًا، وَقَالَ: لِي الْخِيَارُ إِلَى شَهْرِ كَذَا، إِنْ قَبَضْتُ الطَّعَامَ بِكَامِلٍ وَنَحْوِهِ فَمَا أُعْطَيْتُكَ مِنَ الثَّمَنِ، وَإِلَّا فَالَّذِي أُعْطَيْتُكَ لَكَ. فَهَذَا بَيْعٌ بَاطِلٌ، أَخْطَأَ عَنِ الْعَرَبُونَ وَعَنِ الْخِيَارِ، لَكِنْ يَصُحُّ مِنْهُ الْبَيْعُ فِي الْعَشْرَةِ الَّتِي تُقَدَّتْ. وَاللَّهُ أَعْلَمُ.

(١) عَلَى قَوْلِهِ: (وَإِنْ لَمْ يُعَيِّنْ وَقْتًا) صَحَّحَهُ فِي «الْإِنْصَافِ» وَذَكَرَ وَجْهًا آخَرَ فِي اشْتِرَاطِ تَعْيِينِهِ.

[١] أَخْرَجَهُ ابْنُ مَاجَهَ (٢١٩٢، ٢١٩٣) مِنْ حَدِيثِ عَبْدِ اللَّهِ بْنِ عُمَرَ. وَضَعَفَهُ الْأُبُلَانِيُّ. وَالحديث عند أبي داود (٣٥٠٢).

فَإِنْ دَفَعَ لِبَائِعٍ، أَوْ مُؤَجِّرٍ، قَبْلَ الْعَقْدِ دِرْهَمًا، وَقَالَ: لَا تَعْقِدْ مَعِ غَيْرِي، وَإِنْ لَمْ أَخْذْ، فَالْدِّرْهَمُ لَكَ، ثُمَّ عَقَدَ مَعَهُ، وَاحْتَسَبَ الدِّرْهَمَ مِنَ الثَّمَنِ أَوْ الْأَجْرَةِ: صَحَّ؛ لُخْلُؤُ الْعَقْدِ عَنْ شَرْطٍ. وَإِلَّا رَجَعَ بِالدِّرْهَمِ؛ لِأَنَّهُ بَغَيْرِ عَوَضٍ، وَلَا يَصِحُّ جَعْلُهُ عَوَضًا عَنْ انْتِظَارِهِ وَتَأْخِيرِهِ لِأَجَلِهِ؛ لِأَنَّهُ لَا تَجُوزُ الْمَعَاوِضَةُ عَنْهُ، وَلَوْ جَازَتْ لَوَجَبَ أَنْ يَكُونَ مَعْلُومَ الْمِقْدَارِ، كَالِإِجَارَةِ.

و(لَا) يَصِحُّ بَيْعُ إِنْ رَهْنَهُ شَيْئًا وَاتَّفَقَا عَلَى أَنَّهُ (إِنْ جَاءَ لِمُرْتَهِنٍ بِحَقِّهِ فِي مَحَلِّهِ) أَي: حُلُولِ أَجَلِهِ، (وَإِلَّا فَالرَّهْنُ لَهُ) أَي: الْمُرْتَهِنُ؛ لِحَدِيثِ: «لَا يَغْلُقُ الرَّهْنُ مِنْ صَاحِبِهِ»^[١]. رَوَاهُ الْأَثَرُمُ. وَفَسَّرَهُ أَحْمَدُ بِذَلِكَ. وَلِأَنَّهُ بَيْعٌ مُعَلَّقٌ عَلَى شَرْطٍ مُسْتَقْبَلٍ، فَلَمْ يَصِحَّ؛ لِمَا تَقَدَّمَ.

(وَمَا دُفِعَ فِي عَرَبُونَ: فِلْبَائِعٍ) فِي بَيْعٍ، (و) لـ(مُؤَجِّرٍ) فِي إِجَارَةٍ، (إِنْ لَمْ يَتِمَّ) الْعَقْدُ.

(وَمَنْ قَالَ) لِقَبِّهِ: (إِنْ بَعَثَكَ، فَأَنْتَ حُرٌّ. وَبَاعَهُ) أَي: الْمَقُولَ لَهُ ذَلِكَ: (عَتَقَ) عَلَيْهِ، (وَلَمْ يَنْتَقِلْ مِلْكٌ) فِيهِ لِمُشْتَرِي. نَصًّا؛ لِأَنَّهُ يَعْتَقُ عَلَى الْبَائِعِ فِي حَالِ انْتِقَالِ الْمِلْكِ إِلَى الْمُشْتَرِي، حَيْثُ يَتَرْتَّبُ عَلَى

وَمَا صَحَّحَهُ فِي «الْإِنْصَافِ» هُوَ ظَاهِرُ «الْمَغْنِيِّ» وَ«الشرح»، بَلْ لَا يَدُلُّ كَلَامُهُمَا إِلَّا عَلَيْهِ. (خَطُهُ).

[١] أخرجه ابن ماجه (٢٤٤١) من حديث أبي هريرة، دون قوله: «من صاحبه». وانظر: «الإرواء» (١٤٠٦).

الإيجابِ والقَبُولِ انْتِقَالَ الْمِلْكِ، وَتُفَوِّذُ الْعِتْقَ، فَيَتَدَاخِلَانِ، وَيَنْفُذُ الْعِتْقُ؛ لِقُوَّتِهِ وَسِرَاطِيَّتِهِ، دُونَ انْتِقَالِ الْمِلْكِ.

ولو قَالَ مَالِكُهُ: إِنْ بَعْتُهُ، فَهُوَ حُرٌّ. وَقَالَ آخَرُ: إِنْ اشْتَرَيْتُهُ، فَهُوَ حُرٌّ. فَاشْتَرَاهُ: عَتَقَ عَلَى بَائِعٍ دُونَ مُشْتَرٍ.

(وَالْأَيُّ يَقُلُ مَالِكُهُ: إِنْ بَعْتُهُ، فَهُوَ حُرٌّ. (وَقَالَ آخَرُ: إِنْ اشْتَرَيْتُهُ، فَهُوَ حُرٌّ)^(١). فَاشْتَرَاهُ: عَتَقَ) عَلَى مُشْتَرٍ. نَصًّا^(٢)؛ لِأَنَّ الشِّرَاءَ يُرَادُّ لِلْعِتْقِ، وَيَكُونُ مَقْصُودًا، كَشِرَاءِ ذِي الرَّحِمِ، وَغَيْرِهِ.

(١) قَوْلُهُ: (إِنْ اشْتَرَيْتُهُ فَهُوَ حُرٌّ.. إلخ) قَالَ فِي «الْإِقْنَاعِ»^[١]: وَلَوْ قَالَ لَزِيدٍ: إِنْ بَعْتُكَ هَذَا الْعَبْدَ فَهُوَ حُرٌّ. فَقَالَ: إِنْ اشْتَرَيْتُهُ مِنْكَ فَهُوَ حُرٌّ، عَتَقَ عَلَى الْبَائِعِ مِنْ مَالِهِ قَبْلَ الْقَبُولِ.

(٢) عَلَى قَوْلِهِ: (عَتَقَ عَلَى مُشْتَرٍ) وَقِيلَ: يَعْتَقُ عَلَى الْبَائِعِ عَقَبَ إِجَابِهِ وَقَبْلَ قَبُولِ الْمُشْتَرِي، وَهِيَ طَرِيقَةُ ابْنِ أَبِي مُوسَى، وَصَاحِبِ «الْمُسْتَوْعَبِ» وَالْمُصَنِّفِ فِي «الْمَغْنِيِّ» وَالشَّارِحِ؛ لِأَنَّهُ عَلَّقَهُ عَلَى بَيْعِهِ، وَيَبْعُهُ الصَّادِرُ مِنْهُ هُوَ الْإِجَابُ فَقَطْ، وَلِهَذَا يُسَمَّى بَائِعًا. قَالَ ابْنُ رَجَبٍ: وَفِيهِ نَظَرٌ!.

وَقِيلَ: يَعْتَقُ عَلَى الْبَائِعِ بَعْدَ انْعِقَادِ الْبَيْعِ وَصَحَّتِهِ وَانْتِقَالِ الْمَبِيعِ إِلَى الْمُشْتَرِي، ثُمَّ يُفَسِّخُ الْبَيْعَ بِالْعِتْقِ عَلَى الْبَائِعِ، قَالَهُ الْمَجْدُ وَغَيْرُهُ. (خَطَهُ).

(وَمَنْ شَرَطَ^(١)) عَلَى مُشْتَرٍ (الْبَرَاءَةَ مِنْ كُلِّ عَيْبٍ) فِيمَا بَاعَهُ لَهُ:
 لَمْ يَبْرَأْ. (أَوْ) شَرَطَ بَائِعُ الْبَرَاءَةَ (مِنْ عَيْبٍ كَذَا إِنْ كَانَ) فِي الْمَبِيعِ:
 (لَمْ يَبْرَأْ)^(٢) بَائِعٌ بِذَلِكَ، فَلِمُشْتَرٍ الْفَسْخُ بِعَيْبٍ لَمْ يَعْلَمْهُ حَالِ عَقْدٍ؛
 لَمَا رَوَى أَحْمَدُ: أَنَّ ابْنَ عُمَرَ بَاعَ زَيْدَ بْنَ ثَابِتٍ عَبْدًا بِشَرَطِ الْبَرَاءَةِ،
 بَثْمَانٍ مِئَةِ دِرْهَمٍ، فَأَصَابَ زَيْدٌ بِهِ عَيْبًا، فَأَرَادَ رَدُّهُ عَلَى ابْنِ عُمَرَ، فَلَمْ
 يَقْبَلْهُ، فترافعا إلى عُثْمَانَ، فَقَالَ عُثْمَانُ لابْنِ عُمَرَ: تَحْلِفُ أَنَّكَ لَمْ تَعْلَمْ
 بِهَذَا الْعَيْبِ؟ قَالَ: لَا. فَرَدَّهُ عَلَيْهِ، فَبَاعَهُ ابْنُ عُمَرَ بِأَلْفِ دِرْهَمٍ. وَهَذِهِ
 قَضِيَّةٌ اشْتَهَرَتْ، وَلَمْ تُنْكَرْ، فَكَانَتْ كَالِإِجْمَاعِ. وَأَيْضًا: خِيَارُ الْعَيْبِ
 إِنَّمَا يَنْبُتُ بَعْدَ الْبَيْعِ، فَلَا يَسْقُطُ بِإِسْقَاطِهِ قَبْلَهُ، كَالشُّفْعَةِ^(٣).

(١) قوله: (وَمَنْ شَرَطَ الْبَرَاءَةَ.. إلخ) فيكون هذا مِنَ الشُّرُوطِ الْفَاسِدَةِ، لَا
 الْمُفْسِدَةِ^[١]. (خطه).

(٢) قوله: (لَمْ يَبْرَأْ) وعنه: يَبْرَأُ إِلَّا أَنْ يَكُونَ الْبَائِعُ عَلِمَ الْعَيْبَ فَكْتَمَهُ.
 اختاره الشيخُ تقيُّ الدِّينِ، وهو مذهبُ مالِكٍ، ومذهبُ الشافعيِّ في
 الحيوانِ خَاصَّةً. والمروئيُّ عن عُثْمَانَ يَشْهَدُ لِهَذِهِ الرَّوَايَةِ. وكذا
 المروئيُّ عن زَيْدِ بْنِ ثَابِتٍ.

وعند أصحابِ الرَّأْيِ: يَبْرَأُ مِنَ الْعُيُوبِ كُلِّهَا بِالْبَرَاءَةِ. وهو ظاهرُ
 المروئيِّ عن ابْنِ عُمَرَ، وَحِكْمِي رِوَايَةٌ عَنْ أَحْمَدَ. (خطه).

(٣) قال في «إعلام الموقعين»^[٢]: إِذَا بَاعَهُ جَارِيَةً مُعَيَّبَةً، وَخَافَ مِنْ رَدِّهَا

[١] سقطت: «لَا الْمُفْسِدَةُ» مِنْ (أ).

[٢] «إعلام الموقعين» (٣/٣٩٠).

(وإن سَمَّاهُ^(١)) أي: سَمَّى بَائِعُ الْعَيْبِ لِمَشْتَرِي: بَرِيءٌ مِنْهُ^(٢)؛

عليه بِالْعَيْبِ، فَلْيُبَيِّنْ لَهُ عَيْبَهَا، وَيُشْهِدْ أَنَّهُ دَخَلَ عَلَيْهِ. فَإِنْ خَافَ رَدَّهَا لَعَيْبٍ آخَرَ لَا يَعْلَمُهُ الْبَائِعُ، فَلْيَعَيِّنْ لَهُ عُيُوبًا يَدْخُلُ فِي جُمْلَتِهَا، وَأَنَّهُ رَضِيَ بِهَا كَذَلِكَ، فَإِنْ كَانَ الْعَيْبُ غَيْرَ مُتَصَوِّرٍ، وَلَا دَاخِلٍ فِي جُمْلَةٍ تِلْكَ الْعُيُوبِ، فَلْيَقُلْ: وَإِنَّكَ رَضِيتَ بِهَا بِجُمْلَةٍ مَا فِيهَا مِنَ الْعُيُوبِ الَّتِي تُوجِبُ الرَّدَّ، مُقْتَصِرًا عَلَى ذَلِكَ، وَلَا يَقُلْ: وَإِنَّكَ أَسْقَطْتَ حَقَّكَ مِنَ الرَّدِّ، وَلَا أَبْرَأْتَنِي مِنْ كُلِّ دَعْوَى تُوجِبُ الرَّدَّ، وَلَا يَبْعُثُهَا بِشَرِطِ الْبَرَاءَةِ مِنْ كُلِّ عَيْبٍ، فَإِنَّ هَذَا لَا يُسْقِطُ الرَّدَّ عِنْدَ كَثِيرٍ مِنَ الْفُقَهَاءِ. (من خطِّ شيخنا).

(١) عَلَى قَوْلِهِ: (وإن سَمَّاهُ) أَي: وَأَنَّهُ بِهِ، قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»^[١]: وَإِنْ بَاعَهُ عَلَى أَنَّهُ بِهِ وَأَنَّهُ بَرِيءٌ مِنْهُ، صَحَّ.

(٢) قَالَ فِي «الْإِفْصَاحِ»: قَالَ الشَّافِعِيُّ فِي أَحَدِ أَقْوَالِهِ، وَأَحْمَدُ: إِذَا بَاعَ بِشَرِطِ الْبَرَاءَةِ مِنْ كُلِّ عَيْبٍ، لَمْ يَبْرَأْ مِنْهُ حَتَّى يُسَمِّيَ الْعَيْبَ، وَيُوقِفَ الْمَشْتَرِي عَلَيْهِ. انْتَهَى.

قَالَ فِي «الْإِقْنَاعِ»^[٢]: وَإِنْ سَمَّى الْعَيْبَ وَأَوْقَفَ الْمَشْتَرِي عَلَيْهِ وَأَبْرَأَهُ مِنْهُ، بَرِيءٌ.

قَالَ فِي «حَاشِيَةِ التَّنْقِيحِ»^[٣]: قَوْلُهُ: «وإن سَمَّى الْعَيْبَ وَأَبْرَأَهُ مِنْهُ

[١] «الْفُرُوعِ» (١٩٤/٦).

[٢] «الْإِقْنَاعِ» (١٩٥/٢).

[٣] «حَاشِيَةِ التَّنْقِيحِ» ص (٢١٩).

لُدْخُولِهِ عَلَى بَصِيرَةٍ^(١).

بَرِيٌّ»، وكَذَا فِي «المبدع»، وظَاهِرُهُ: وَلَوْ لَمْ يُوقَفْهُ عَلَى الْعَيْبِ، وَهُوَ غَيْرُ جَيِّدٍ، عَلَى مَا فِيهِ مِنَ الْخِلَافِ. قَالَ الْقَاضِي: إِذَا بَاعَ بِشَرَطِ الْبَرَاءَةِ مِنْ كُلِّ عَيْبٍ، لَمْ يَبْرَأْ مِنْهُ، سِوَاءَ عِلْمِهِ وَكُتْمِهِ، أَوْ لَمْ يَعْلَمْهُ حَتَّى يُسَمِّيَ الْعَيْبَ وَيُوقِفَ الْمُشْتَرِيَ عَلَيْهِ، سِوَاءَ كَانَ الْعَيْبُ ظَاهِرًا أَوْ بَاطِنًا، فِي أَصَحِّ الرِّوَايَتَيْنِ. هَذَا ظَاهِرُ كَلَامِ أَحْمَدَ فِي رِوَايَةِ حَنْبَلٍ وَصَالِحٍ.

قَالَ فِي رِوَايَةِ حَنْبَلٍ: إِذَا أَبْرَأَ مِنْ كُلِّ عَيْبٍ، لَمْ يَبْرَأْ حَتَّى يَضَعَ يَدَهُ عَلَى الْعَيْبِ، فَيَقُولَ: أَبْرَأُ إِلَيْكَ مِنْ ذَا. فَأَمَّا إِذَا لَمْ يَعْمَدَ إِلَى الدَّاءِ، وَلَمْ يُوقَفْهُ عَلَيْهِ، فَلَا أَرَاهُ يَبْرَأُ، يُرَدُّهُ الْمُشْتَرِي بَعِيْبِهِ؛ لِأَنَّهُ مُجْهُولٌ. وَكَذَا فِي رِوَايَةِ صَالِحٍ: حَتَّى يَضَعَ يَدَهُ عَلَيْهِ. ذَكَرَهُ الشَّيْخُ فِي «شرح المحرر». انتهى.

وَقَالَ الزَّرْكَشِيُّ^[١] بَعْدَ الْكَلَامِ عَلَى عَدَمِ الْبَرَاءَةِ مِنَ الْعَيْبِ إِذَا أَبْرَأَ مِنْهُ:

(تَنْبِيْهُ): لَيْسَ مِنْ صُورِ الْمَسْأَلَةِ: بِعُتْكَ عَلَى أَنَّ بِهِ عَيْبٌ كَذَا، وَأَنَا بَرِيٌّ مِنْهُ. بَلْ هُنَا يَصَحُّ الشَّرْطُ، كَمَا لَوْ قَالَ: وَبِهِ هَذَا الْعَيْبُ، وَأُوقِفُهُ عَلَيْهِ. (مَنْ خَطَّ شَيْخُنَا عَبْدَ اللَّهِ).

(١) وَقَالَ فِي «الفروع»^[٢]: وَإِنْ بَاعَهُ عَلَى أَنَّهُ بِهِ، وَأَنَّهُ بَرِيٌّ مِنْهُ، صَحَّ.

[١] «شرح الزركشي» (٦٠١/٣).

[٢] «الفروع» (١٩٤/٦).

(أَوْ أَبْرَاهُ) أَي: الْبَائِعُ مُشْتَرٍ، مِنْ عَيْبٍ كَذَا، أَوْ مِنْ كُلِّ عَيْبٍ (بَعْدَ الْعَقْدِ^(١): بَرَى) مِنْهُ بَائِعٌ؛ لِإِسْقَاطِهِ بَعْدَ ثُبُوتِهِ لَهُ، كَالشُّفْعَةِ^(٢).

انتهى. ذكر هذه العبارة بعد ذكره الخلاف في صحة شرط البراءة. (خطه).

(١) قوله: (أَوْ أَبْرَاهُ مُشْتَرٍ بَعْدَ عَقْدٍ بَرَى) فَإِذَا أَبْرَاهُ بَعْدَهُ ثُمَّ جَاءَ يَدْعِي الرَّدَّ بَعِيْبٍ فِي الْمَبِيعِ، وَأَنْكَرَ الْبَائِعُ عِلْمَهُ بِهِ وَقَدْ كَوَّنَ الْمَبِيعَ فِي مِلْكِهِ، وَلَمْ يَقُمْ بِعِلْمِهِ بِهِ بَيِّنَةٌ، فَلَيْسَ عَلَيْهِ أَنْ يَحْلِفَ إِلَّا عَلَى نَفْيِ الْعِلْمِ بِهِ، فَدَلَّ قَوْلُهُمْ عَلَى أَنَّهُ لَا يَبْرَأُ وَالْحَالَةُ هَذِهِ مُطْلَقًا، وَإِنَّمَا يَبْرَأُ إِذَا لَمْ يَكُنْ عَالِمًا بِالْعَيْبِ حِينَ بَاعَهُ.

قوله: (أَوْ أَبْرَاهُ بَعْدَ الْعَقْدِ) لَمْ يَذْكُرْ هَذِهِ الْعِبَارَةَ فِي «الْفُرُوعِ»، وَلَا «الْإِنْصَافِ»، وَلَا «الْإِقْنَاعِ»، وَإِنَّمَا قَالَهَا ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ.

(٢) ومراذه - واللّه أعلم - إِذَا لَمْ يَكُنْ الْبَائِعُ عَالِمًا بِالْعَيْبِ، وَيَحْلِفُ إِذَا أَنْكَرَ عِلْمَهُ عَلَى نَفْيِ الْعِلْمِ. (خطه).

وَقَالَ فِي «الْاِخْتِيَارَاتِ»^[١] وَالصَّحِيحُ فِي مَسْأَلَةِ الْبَيْعِ بِشَرْطِ الْبَرَاءَةِ مِنْ كُلِّ عَيْبٍ، الَّذِي قَضَى بِهِ الصَّحَابَةُ، وَعَلَيْهِ أَكْثَرُ أَهْلِ الْعِلْمِ: أَنَّ الْبَائِعَ إِذَا لَمْ يَكُنْ عَالِمًا بِذَلِكَ الْعَيْبِ، فَلَا رَدَّ لِلْمُشْتَرِي، لَكِنْ إِذَا ادَّعَى أَنَّ الْبَائِعَ عَلِمَ بِذَلِكَ فَأَنْكَرَ الْبَائِعُ، حَلَفَ أَنَّهُ لَمْ يَعْلَمْ، فَإِنْ نَكَلَ، قُضِيَ عَلَيْهِ.



(فَصْلٌ)

(وَمَنْ بَاعَ مَا) أَي: شَيْئًا (يُذْرَعُ)، كَأَرْضٍ، وَثَوْبٍ (عَلَى أَنَّهُ عَشْرَةَ) أَذْرَعٍ، أَوْ أَشْبَارٍ، أَوْ أَجْرِيَّةٍ، وَنَحْوَهَا، (فَبَانَ) الْمَبِيعُ (أَكْثَرَ) مِمَّا عُنِيَ: (صَحَّ) الْبَيْعُ. وَالزَّائِدُ لِبَائِعٍ؛ لِأَنَّ ذَلِكَ نَقْصٌ عَلَى الْمُشْتَرِي، فَلَمْ يَمْنَعْ صِحَّةَ الْبَيْعِ، كَالْعَيْبِ. (وَلِكُلِّ) مِنْ بَائِعٍ وَمُشْتَرٍ: (الْفَسْخُ)؛ لَضَرَرِ الشَّرِكَةِ (مَا لَمْ يُعْطَ) بَائِعُ (الزَّائِدَ) لِمُشْتَرٍ (مَجَانًا) بِلَا عَوَضٍ، فَيَسْقُطُ خِيَارُ مُشْتَرٍ؛ لِأَنَّ الْبَائِعَ زَادَهُ خَيْرًا.

(وَإِنْ بَانَ) مَبِيعٌ عَلَى أَنَّهُ عَشْرَةُ (أَقْلَ) مِنْهَا: (صَحَّ) الْبَيْعُ. (وَالنَّقْصُ) عَنِ الْعَشْرَةِ (عَلَى بَائِعٍ) لِأَنَّهُ التَّرَمُّهُ بِالْعَقْدِ، (وَيُخَيَّرُ) بَائِعُ (إِنْ أَخَذَهُ) أَي: الْمَبِيعُ النَّاقِصَ (مُشْتَرٍ بِقِسْطِهِ) مِنْ ثَمَنِ. فَإِنْ شَاءَ أَمْضَاهُ، أَوْ فَسَخَ؛ دَفْعًا لَضَرَرِهِ. وَ(لَا) خِيَارَ لِبَائِعٍ (إِنْ أَخَذَهُ) مُشْتَرٍ (بِجَمِيعِهِ) أَي: الثَّمَنِ؛ لَزَوَالِ ضَرَرِهِ، (وَلَمْ يَفْسَخْ) مُشْتَرٍ الْبَيْعَ. وَلَا يُجْبَرُ أَحَدُهُمَا عَلَى الْمَعَاوِضَةِ.

(وَيَصِحُّ) بَيْعُ (فِي ضُبْرَةٍ) عَلَى أَنَّهَا عَشْرَةُ أَقْفَرَةٍ، فَتَبِينُ أَقْلًا، أَوْ أَكْثَرَ. (و) يَصِحُّ بَيْعُ فِي (نَحْوَهَا) أَي: الضُّبْرَةِ، كِزْبَرَةٍ حَدِيدٍ، وَزِقٍّ عَسَلٍ أَوْ زَيْتٍ، عَلَى أَنَّهُ عَشْرَةُ، فَتَبِينُ أَقْلًا، أَوْ أَكْثَرَ (وَلَا خِيَارَ لِمُشْتَرٍ) كِبَائِعٍ، لِأَنَّهُ لَا ضَرَرَ عَلَيْهِ فِي رَدِّ الزَّائِدِ إِنْ زَادَتْ، وَلَا فِي أَخْذِ النَّاقِصِ بِقِسْطِهِ؛ لِأَنَّ نَقْصَانَ الْقَدْرِ لَيْسَ بَعِيْبٌ فِي الْبَاقِي، وَيَأْخُذُهُ مُشْتَرٍ نَاقِصًا بِقِسْطِهِ مِنْ ثَمَنِ.

(بَابُ) الْخِيَارِ فِي الْبَيْعِ

وَالْتَّصَرُّفُ فِي الْمَبِيعِ قَبْلَ قَبْضِهِ،

وَمَا يَحْصُلُ بِهِ قَبْضُهُ، وَالْإِقَالَةُ وَمَا يَتَعَلَّقُ بِهَا

(الْخِيَارُ: اسْمُ مَصْدَرٍ^(١) اخْتَارَ يَخْتَارُ اخْتِيَارًا. (وهو) أي: الْخِيَارُ

فِي بَيْعٍ وَغَيْرِهِ: (طَلَبُ خَيْرِ الْأَمْرَيْنِ) مِنْ إِمْضَاءِ عَقْدٍ، وَفَسْخِهِ هُنَا.

(وَأَقْسَامُهُ) أي: الْخِيَارُ فِي الْبَيْعِ، بِحَسَبِ أَسْبَابِهِ (ثَمَانِيَةٌ)

بِالِاسْتِقْرَاءِ:

أَحَدُهَا: (خِيَارُ الْمَجْلِسِ) بِكَسْرِ اللَّامِ: مَوْضِعُ الْجُلُوسِ، وَالْمُرَادُ

هُنَا: مَكَانُ التَّبَايُعِ.

(وَيُثْبِتُ) خِيَارُ مَجْلِسٍ: (فِي بَيْعٍ^(٢))، عِنْدَ أَكْثَرِ أَهْلِ الْعِلْمِ،

بَابُ الْخِيَارِ

(١) قوله: (اسْمُ مَصْدَرٍ .. إلخ) لَأَنَّهُ لَيْسَ جَارِيًا عَلَى الْفِعْلِ.

(٢) قوله: (وَيُثْبِتُ فِي بَيْعٍ) ظَاهِرُهُ: أَنَّهُ سِوَاءُ كَانَ فِيهِ خِيَارٌ شَرْطًا، أَوْ لَا.

قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[١]: وَهُوَ أَحَدُ الْوَجْهَيْنِ، وَهُوَ ظَاهِرٌ كَلَامِهِ فِي

«الْفُرُوعِ»، وَ«الْوَجِيزِ»، وَغَيْرَهُمَا.

وَقِيلَ: لَا يَثْبُتُ فِيهِ خِيَارُ الْمَجْلِسِ حِينَ الْعَقْدِ، عَلَى الصَّحِيحِ،

وَأُطْلِقَهُمَا فِي «التَّلْخِصِ» وَ«الْبُلْغَةِ» وَ«الرَّعَايَتَيْنِ» وَغَيْرِهِمَا.

وَيُرَوَّى عَنْ عُمَرَ، وَابْنِهِ، وَابْنِ عَبَّاسٍ^[١]، وَأَبِي هُرَيْرَةَ^[٢]، وَأَبِي بَرْزَةَ
الْأَسْلَمِيِّ^[٣]؛ لِحَدِيث: «الْبَيْعَانِ بِالْخِيَارِ مَا لَمْ يَتَفَرَّقَا». مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ، مِنْ
حَدِيثِ ابْنِ عُمَرَ^[٤]، وَحَكِيمِ بْنِ حِزَامٍ^[٥]. وَرَوَاهُ مَالِكٌ وَغَيْرُهُ، عَنْ
نَافِعٍ، عَنْ ابْنِ عُمَرَ^[٦].

وَقَوْلُ عُمَرَ: الْبَيْعُ صَفَقَةٌ، أَوْ خِيَارٌ. مَعْنَاهُ: تَقْسِيمُ الْبَيْعِ إِلَى مَا شُرِطَ

وفائدة الخلاف: هل ابتداء مُدَّةِ خِيَارِ الشَّرْطِ مِنْ حِينِ الْعَقْدِ، أَوْ
التَّفَرُّقِ؟.

فعلى الأوَّلِ: يَكُونُ مِنْ حِينِ التَّفَرُّقِ. وعلى الثاني: مِنْ حِينِ الْعَقْدِ.
قاله في «التلخيص» وغيره. انتهى.
ويأتِي أَنَّ ابْتِدَاءَ مُدَّةِ مِنْ عَقْدٍ. (خطه).

[١] أخرجه ابن حبان (٤٩١٤)، والحاكم (١٤/٢) عن ابن عمر وابن عباس أنهما كانا
يقولان عن رسول الله ﷺ: من اشترى بيعاً فوجب بالخيار فهو له، ما لم يفارقه
صاحبه.

[٢] أخرجه ابن ماجه (٢٣٦٠) عن أبي هريرة أنه قال: هذا الذي قضى فيه رسول الله
ﷺ: «أَيُّمَا رَجُلٍ مَاتَ أَوْ أَفْلَسَ فَصَاحِبُ الْمَتَاعِ أَحَقُّ بِمَتَاعِهِ إِذَا وَجَدَهُ بَعِيْنَهُ». و
ضعفه الألباني في «الإرواء» تحت رقم (١٤٤٢).

[٣] أخرجه أبو داود (٣٤٥٧)، وابن ماجه (٢١٨٢). وصححه الألباني.

[٤] أخرجه البخاري (٢١٠٧)، ومسلم (٤٣/١٥٣١).

[٥] أخرجه البخاري (٢٠٧٩)، ومسلم (٤٧/١٥٣٢).

[٦] أخرجه مالك (٦٧١/٢)، وأبو داود (٣٤٥٤)، والترمذي (١٢٤٥)، وابن ماجه
(٢١٨١)، والنسائي (٤٤٧٧) من طريق نافع به. وصححه الألباني.

فِيهِ، وَمَا لَمْ يُشْتَرَطْ فِيهِ. سَمَّاهُ صَفَقَةً؛ لِقَصْرِ مُدَّةِ الْخِيَارِ فِيهِ؛ لِأَنَّهُ قَدْ رَوَى عَنْهُ أَبُو إِسْحَاقَ الْجُوزْجَانِيُّ مِثْلَ مَذْهَبِنَا.

وَلَا يَصِحُّ قِيَاسُ الْبَيْعِ عَلَى النِّكَاحِ؛ لِأَنَّهُ يُحْتَاطُ لَهُ قَبْلَهُ غَالِبًا، فَلَا يَحْتَاجُ إِلَى خِيَارٍ بَعْدَهُ.

(غَيْرِ كِتَابِيَّةٍ) فَلَا خِيَارَ فِيهَا؛ لِأَنَّهُا تُرَادُّ لِلْعِتْقِ.

(و) غَيْرِ (تَوَلَّى طَرَفِي عَقْدٍ) يَبِيعُ؛ بِأَنْ انْفَرَدَ بِالْبَيْعِ ^(١) وَاحِدٌ؛ لَوْلَايَةِ، أَوْ وَكَالَةِ، فَلَا خِيَارَ لَهُ، كَالشَّفِيعِ.

(و) غَيْرِ (شِرَاءٍ مَنْ يَعْتِقُ عَلَيْهِ ^(٢))، كَرَحِمِهِ الْمُحَرَّمِ؛ لِعِتْقِهِ بِمَجَرَّدِ

(١) قَوْلُهُ: (بَأَنْ انْفَرَدَ بِالْبَيْعِ بَوْلَايَةِ) كَانَ يَشْتَرِي لَوْلِيهِ مِنْ مَالِ نَفْسِهِ، وَعَكْسِهِ.

(٢) قَوْلُهُ: (وَشِرَاءٍ مَنْ يَعْتِقُ عَلَيْهِ) يَعْنِي: فَلَا يَثْبُتُ الْخِيَارُ لِلْمُشْتَرِي عَلَى الصَّحِيحِ. وَإِذَا لَمْ يَثْبُتْ لَهُ، فَهَلْ يَثْبُتُ لِلْبَائِعِ؟
قِيلَ: لَا يَثْبُتُ لَهُ أَيْضًا. قَالَ الْمَنْقُحُ فِي «تَصْحِيحِ الْفُرُوعِ»: وَهُوَ قَوِيٌّ؛ مُرَاعَاةً لِلْعِتْقِ.

وَقِيلَ: يَثْبُتُ لَهُ. قَالَهُ فِي «الرَّعَايَةِ». قَالَ الْمَنْقُحُ: وَهُوَ ظَاهِرٌ كَلَامِ الْمَصْنُفِ - يَعْنِي: صَاحِبِ «الْفُرُوعِ» - فَإِنَّ ظَاهِرَهُ اخْتِصَاصُ ذَلِكَ بِالْمُشْتَرِي.

فَعَلَى هَذَا: يَكُونُ الصَّحِيحُ مِنَ الْمَذْهَبِ الْاِخْتِصَاصُ، فَإِذَا فَسَخَ الْبَائِعُ رَجَعَ بِقِيَمَتِهِ. (خطه) ^[١].

انْتَقَالَ الْمَلِكُ إِلَيْهِ بِالْعَقْدِ، أَشْبَهَ مَا لَوْ مَاتَ قَبْلَ التَّفَرُّقِ.

قال (المنقح: أو يَعْتَرِفُ بِحَرِّيَّتِهِ قَبْلَ الشُّرَاءِ)؛ لَأَنَّهُ اسْتِنْقَازٌ لَا شُرَاءَ حَقِيقَةً؛ لَاعْتِرَافِهِ بِحَرِّيَّتِهِ.

(وَكَيْع) فِي ثُبُوتِ خِيَارِ مَجْلِسٍ فِيهِ: (صُلْحٌ) بِمَعْنَى بَيْعٍ؛ بَأَنَّ أَقَرَّ لَهُ بَدَيْنَ، أَوْ عَيْنَ، ثُمَّ صَالَحَهُ عَنْهُ بِعَوَضٍ.

(و) كَيْعٍ: (قِسْمَةٌ) بِمَعْنَى بَيْعٍ، وَهِيَ قِسْمَةُ التَّرَاضِي.

(و) كَيْعٍ: (هَبَةٌ بِمَعْنَاهُ) وَهِيَ الَّتِي فِيهَا عَوَضٌ مَعْلُومٌ، فَيُثْبِتُ فِيهَا خِيَارُ الْمَجْلِسِ، كَالْبَيْعِ.

(و) كَيْعٍ: (إِجَارَةٌ) مُطْلَقًا.

(و) كَيْعٍ: (مَا) أَي: عَقْدٌ (قَبْضُهُ) أَي: الْعَوَضُ فِيهِ (شَرْطٌ لِصِحَّتِهِ) أَي: لِدَوَامِهَا، (كَصَرَفٍ، وَسَلَمٍ، وَ) بَيْعٍ (رَبَوِيٍّ) مِنْ مَكِيلٍ وَمَوْزُونٍ (بِجَنْسِهِ) أَي: بِرَبَوِيٍّ، كَبَيْعِ بُرٍّ بِثَرٍّ مِثْلِهِ، أَوْ بِشَعِيرٍ، فَيُثْبِتُ فِيهَا خِيَارُ الْمَجْلِسِ؛ لِعُمُومِ الْخَبَرِ، وَلِأَنَّ مَوْضُوعَهُ النَّظَرُ فِي الْحَظِّ، وَهُوَ مَوْجُودٌ هُنَا.

(و) لَا يَثْبُتُ خِيَارُ مَجْلِسٍ (فِي مُسَاقَاةٍ، وَمُزَارَعَةٍ^(١)) وَوَكَالَةٍ، وَشَرِكَةٍ، وَنَحْوِهَا مِنَ الْعُقُودِ الْجَائِزَةِ؛ لِلْإِسْتِغْنَاءِ بِجَوَازِهَا، وَالتَّمَكُّنِ مِنْ فُسْخِهَا بِأَصْلِ وَضْعِهَا.

(١) وعلى القول بلزوم المساقاة والمزارعة: يثبت فيهما خيار المجلس، على ما قدمه في «الإنصاف». (خطه).

(و) لا في (حوالة)؛ لاستقلال أحد المتعاقدين بها.

(و) لا في (سبق) أي: مُسَابَقَةً؛ لأنها جَعَالَةٌ.

(و) لا في (نحوها) أي: المذكورات، كوقف، وضمان، ورهن.

(ويَقَى) خيارٌ مجلس، حيثُ ثَبَتَ: (إلى أن يَتَفَرَّقَا)؛ للخبر. بما يَعُدُّهُ النَّاسُ تَفَرُّقًا (عُرْفًا^(١))؛ لإطلاق الشَّارِعِ التَّفَرُّقَ وَعَدَمَ بَيَانِهِ، فَذَلَّ أَنَّهُ أَرَادَ: مَا يَعْرِفُهُ النَّاسُ، كَالْقَبْضِ، وَالْإِحْرَازِ.

فَإِنْ كَانَا فِي مَكَانٍ وَاسِعٍ، كَمَجْلِسٍ كَبِيرٍ وَصَحْرَاءَ: فَبِمَشْيِ أَحَدِهِمَا مُسْتَدِيرًا لِصَاحِبِهِ خُطُوَاتٍ، وَلَوْ لَمْ يَتَعُدَّ عَنْهُ بِحَيْثُ لَا يَسْمَعُ كَلَامَهُ فِي الْعَادَةِ، خِلَافًا «لِلْإِقْنَاع».

وَإِنْ كَانَا فِي دَارٍ كَبِيرَةٍ ذَاتِ مَجَالِسٍ وَبُيُوتٍ: فَبِمَفَارَقَتِهِ إِلَى بَيْتٍ آخَرَ، أَوْ مَجْلِسٍ، أَوْ صُفَّةٍ وَنَحْوِهَا.

وَإِنْ كَانَا فِي دَارٍ صَغِيرَةٍ: فَبِصُعُودِ أَحَدِهِمَا السَّطْحَ، أَوْ خُرُوجِهِ مِنْهَا.

وَإِنْ كَانَا بِسَفِينَةٍ كَبِيرَةٍ: فَبِصُعُودِ أَحَدِهِمَا أَعْلَاهَا إِنْ كَانَا أَسْفَلَ، أَوْ نَزُولِهِ أَسْفَلَهَا إِنْ كَانَا أَعْلَاهَا. وَإِنْ كَانَتْ صَغِيرَةً: فَبِخُرُوجِ أَحَدِهِمَا مِنْهَا.

(بِأَبْدَانِهِمَا) فَإِنْ حُجِزَ بَيْنَهُمَا بَنَحْوِ حَائِطٍ، أَوْ نَامَا: لَمْ يُعَدَّ تَفَرُّقًا؛

(١) قَالَ أَبُو الْحَارِثِ: سُئِلَ أَحْمَدُ عَنْ تَفَرُّقِ الْأَبْدَانِ؟ فَقَالَ: إِذَا أَخَذَ هَذَا كَذَا، وَهَذَا كَذَا، فَقَدْ تَفَرَّقَا. (خطه).

لِبَقَائِهِمَا بِأَبْدَانِهِمَا بِمَحَلِّ عَقْدٍ. وَخِيَارُهُمَا بَاقٍ، وَلَوْ طَالَتِ الْمَدَّةُ، أَوْ أَقَامَا كُرْهًا^(١).

(و) يَبْقَى خِيَارُهُمَا: إِنْ تَفَرَّقَا (مَعَ إِكْرَاهٍ) لَهُمَا، أَوْ لِأَحَدِهِمَا عَلَى التَّفَرُّقِ.

(أَوْ) تَفَرَّقَا مَعَ (فَزَعٍ مِنْ مَخَوْفٍ) كَسَبْعٍ، أَوْ ظَالِمٍ خَشِيَاهُ، فَهَرَبًا مِنْهُ.

(أَوْ) تَفَرَّقَا مَعَ (إِلْجَاءٍ) لِتَفَرُّقٍ (بِسَبِيلٍ)، أَوْ نَارٍ، وَنَحْوِهِمَا.
(أَوْ) تَفَرَّقَا مَعَ (حَمَلٍ) لَهُمَا؛ لِأَنَّ فِعْلَ الْمُكْرِهِ وَالْمُلْجَأِ، كَعَدَمِهِ.
فَيَسْتَمِرُّ خِيَارُهُمَا (إِلَى أَنْ يَتَفَرَّقَا مِنْ مَجْلِسٍ زَالَ فِيهِ^(٢)) إِكْرَاهُ أَوْ
إِلْجَاءُ. وَإِنْ أَكْرَهُ أَحَدُهُمَا، وَنَحْوَهُ: بَقِيَ خِيَارُهُ إِلَى ذَلِكَ، وَبَطَلَ خِيَارُ
صَاحِبِهِ.

- (١) قَالَ فِي «إِعْلَامِ الْمُوقِّعِينَ»^[١]: رَجُلٌ قَالَ لِغَيْرِهِ: اشْتَرِ هَذِهِ الدَّارَ، أَوْ هَذِهِ السَّلْعَةَ مِنْ فُلَانٍ بِكَذَا وَكَذَا، وَأَنَا أُرِيحُكَ فِيهَا كَذَا وَكَذَا، فَيَخَافُ أَنْ يَشْتَرِيَهَا فَيَبْدُو لِلْأَمْرِ وَلَا يُرِيدُهَا، فَلَا يَتِمَكَّنُ مِنَ الرَّدِّ، فَالْحِيلَةُ: أَنْ يَشْتَرِيَهَا عَلَى أَنَّهُ بِالْخِيَارِ ثَلَاثَةَ أَيَّامٍ أَوْ أَكْثَرَ، ثُمَّ يَقُولُ لِلْأَمْرِ: قَدْ اشْتَرَيْتُهَا بِمَا ذَكَرْتَ. فَإِنْ أَخَذَهَا مِنْهُ وَإِلَّا تِمَكَّنَ مِنْ رَدِّهَا.
- (٢) قَوْلُهُ: (إِلَى أَنْ يَتَفَرَّقَا.. إلخ) أَي: بَعْدَ اجْتِمَاعِهِمَا. وَهَلْ يَضُرُّ طُولُ فَصْلِ بَيْنِ زَوَالِ الْمَانِعِ وَالْاجْتِمَاعِ؟ (عُثْمَانُ)^[٢]. (خَطُهُ).

[١] «إِعْلَامِ الْمُوقِّعِينَ» (٢٣/٤).

[٢] انْظُرْ: «حَاشِيَةُ عُثْمَانَ» (٢٩٨/٢).

(إِلَّا أَنْ يَتَبَايَعَا: عَلَى أَنْ لَا خِيَارَ) بَيْنَهُمَا، فَيَلْزَمُ الْبَيْعُ بِمُجَرَّدِهِ.
 (أَوْ يُسْقِطَاهُ) أَي: الْخِيَارَ (بَعْدَهُ) أَي: الْبَيْعَ، قَبْلَ التَّفَرُّقِ؛ لِأَنَّهُ حَقٌّ
 ثَبَتَ لِلْمُسْقِطِ بَعْدَ الْبَيْعِ، فَسَقَطَ بِإِسْقَاطِهِ، كَالشُّفْعَةِ.
 (وَإِنْ أَسْقَطَهُ) أَي: الْخِيَارَ (أَحَدُهُمَا) أَي: الْمَتَبَايَعَيْنِ: بَقِيَ خِيَارُ
 صَاحِبِهِ. (أَوْ قَالَ) أَحَدُهُمَا (لصَاحِبِهِ: اخْتَرَنَ): سَقَطَ خِيَارُ الْقَائِلِ،
 (وَبَقِيَ خِيَارُ صَاحِبِهِ)؛ لِحَدِيثِ ابْنِ عُمرَ: «فَإِنْ خَيَّرَ أَحَدُهُمَا صَاحِبَهُ،
 فَتَبَايَعَا عَلَى ذَلِكَ، فَقَدْ وَجَبَ الْبَيْعُ»^[١]. أَي: لَزِمَ. وَلِأَنَّهُ جَعَلَ الْخِيَارَ
 لغيره، فَلَمْ يَتَّقَ لَهُ شَيْءٌ.

(وَتَحْرُمُ الْفُرْقَةُ؛ خَشْيَةَ الْإِسْقَاطِ) أَي: خَشْيَةَ أَنْ يَفْسَخَ صَاحِبُهُ
 الْبَيْعَ فِي الْمَجْلِسِ؛ لِحَدِيثِ عَمْرِو بْنِ شُعَيْبٍ، عَنْ أَبِيهِ، عَنْ جَدِّهِ
 مَرْفُوعًا: «الْبَائِعُ وَالْمُبْتَاعُ بِالْخِيَارِ حَتَّى يَتَفَرَّقَا، إِلَّا أَنْ يَكُونَ صَفْقَةً
 خِيَارٍ، فَلَا يَحِلُّ لَهُ أَنْ يُفَارِقَ صَاحِبَهُ خَشْيَةَ أَنْ يَسْتَقِيلَهُ». رَوَاهُ النَّسَائِيُّ،
 وَالْأَثَرُمُ، وَالتِّرْمِذِيُّ^[٢] وَحَسَنَهُ.

وَمَا زُوِيَ عَنْ ابْنِ عُمرَ^(١): أَنَّهُ كَانَ إِذَا اشْتَرَى شَيْئًا يُعْجِبُهُ، مَشَى

(١) عَلَى قَوْلِهِ: (وَمَا زُوِيَ عَنْ ابْنِ عُمرَ .. إلخ) الْأَوَّلَى حَمَلُهُ عَلَى أَنَّهُ كَانَ
 يَرِيدُ رَدَّ نَفْسِهِ عَنْ طَمَعِهَا فِي طَلَبِ الْفَسْخِ، لَا لِيَفْوَتْ الْخِيَارَ عَلَى

[١] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٢١١٢)، وَمُسْلِمٌ (٤٤/١٥٣١).

[٢] أَخْرَجَهُ التِّرْمِذِيُّ (١٢٤٧)، وَالنَّسَائِيُّ (٤٤٩٥). وَحَسَنَهُ الْأَلْبَانِيُّ فِي «الإِرْوَاءِ»

خُطواتٍ؛ لِيَلْزَمَ البَيْعُ. مَحْمُولٌ عَلَى أَنَّهُ لَمْ يَبْلُغْهُ الْخَبَرُ.

(وَيَنْقَطِعُ خِيَارُ) مَجْلِسٍ: (بِمَوْتِ أَحَدِهِمَا) أَي: الْمُتَعَاقِدَيْنِ^(١)؛
لأنَّ المَوْتَ أَكْثَرُ الْفُرْقَتَيْنِ.

و(لَا) يَنْقَطِعُ خِيَارُ بـ(جُنُونِهِ) فِي الْمَجْلِسِ؛ لِعَدَمِ التَّفَرُّقِ. (وَهُوَ)
أَي: الْمَجْنُونُ (عَلَى خِيَارِهِ إِذَا أَفَاقَ) مِنْ جُنُونِهِ^(٢). (وَلَا يَتَبَيَّنُ)
الْخِيَارُ (لَوْلِيهِ^(٣))؛ لِأَنَّ الرَّغْبَةَ فِي الْمَبِيعِ أَوْ عَدَمَهَا لَا تُعْلَمُ إِلَّا مِنْ
جِهَتِهِ. وَإِنْ خَرَسَ: قَامَتْ إِشَارَتُهُ مَقَامَ نُطْقِهِ.

صاحبه، وهذا أولى بمقامه رضي الله عنه. قاله الخلوئي^[١].

(١) وعند الشافعية: لا يبطل الخيار بالموت والجنون، بل يثبت الخيار
للوارث والسيّد والولي. (خطه).

(٢) إذا قلنا: يثبت له الخيار إذا أفاق، فلعلّه إلى أن يتفرقا إذا اجتمعا بعد
الجنون، كالإكراه ونحوه، على ما سبق. (حاشية إقناع)^[٢].
(خطه).

(٣) على قوله: (ولا يثبت لوليّ) أي: لا يثبت الخيار لوليّ المجنون.
وقال في «المغني»^[٣]: وإن خرس أحدهما قامت إشارته مقام نطقه،
فإن لم تفهم إشارته، أو جنّ، أو أغمي عليه، قام وليّه من الأب أو
الحاكم مقامه. وهذا مذهب الشافعي. انتهى. وتبعه في «الإقناع».

[١] «حاشية الخلوئي» (٢/٦١١).

[٢] «حواشي الإقناع» (١/٥٢٢).

[٣] «المغني» (٦/١٤).

الْقِسْمُ (الثَّانِي) مِنْ أَقْسَامِ الْخِيَارِ: خِيَارُ الشَّرْطِ؛ بِ(أَنْ يَشْتَرِطَهُ) أَي: يَشْتَرِطَ الْعَاقِدَانِ الْخِيَارَ (فِي) ضَلْبِ (الْعَقْدِ، أَوْ) يَشْتَرِطَهُ بَعْدَهُ (زَمَنَ الْخِيَارَيْنِ) أَي: خِيَارِ الْمَجْلِسِ، وَخِيَارِ الشَّرْطِ؛ لِأَنَّهُ بِمَنْزِلَةِ حَالِ الْعَقْدِ، (إِلَى أَمَدٍ مَعْلُومٍ. فَيَصِحُّ) وَلَوْ فَوْقَ ثَلَاثَةِ أَيَّامٍ^(١)؛ لِحَدِيثِ: «الْمُسْلِمُونَ عَلَى شُرُوطِهِمْ»^[١]. وَلِأَنَّهُ حَقٌّ يَعْتَمِدُ الشَّرْطَ، فَرُجِعَ فِي تَقْدِيرِهِ إِلَى مُشْتَرِطِهِ، كَالْأَجَلِ.

قال في «شرحه»: ولم يثبت ما زوي عن عُمرَ. أي: من تقديره بثلاث^[٢]، وزوي عن أنسٍ خلافه^[٣].

قال في «الإنصاف»^[٤]: فإن لم تُفهم إشارته قام وليُّه مقامه. (خطه).
وعبارة «الشرح الكبير» كعبارة «المغني».

(١) على قوله: (ولو فوق ثلاثة أيامٍ خلافًا لأبي حنيفةً والشافعي رحمهما الله تعالى؛ لأن عندهم لا يجوز أكثر من ثلاث).
وأجازه مالكٌ فيما زاد على الثلاث بقدر الحاجة، في مثل قرية لا يصل إليها في أقل من أربعة أيام؛ لأن الخيار لحاجة، فيقدّر بها. (خطه).

[١] تقدم تخريجه (ص ٣٣٦).

[٢] أخرجه الدارقطني (٥٤/٣)، والبيهقي (٢٧٤/٥).

[٣] أخرجه أبو داود (٣٥٠١)، والترمذي (١٢٥٠)، وابن ماجه (٢٣٥٤)، والنسائي (٤٤٩٧). وصححه الألباني.

[٤] «الإنصاف» (٢٧٦/١١).

وَعُلِمَ مِنْهُ: أَنَّهُ لَا يَصِحُّ اشْتِرَاؤُهُ بَعْدَ لُزُومِ بَيْعٍ، وَلَا إِلَى أَجَلٍ مَجْهُولٍ.

(ولو) كَانَ الْخِيَارُ الْمَشْرُوطُ (فِيمَا) أَي: عَقْدٍ (يَفْسُدُ) مَعْقُودٌ عَلَيْهِ (قَبْلَهُ) أَي: قَبْلَ انْتِهَاءِ أَمَدِ الْخِيَارِ؛ بِأَنْ تَبَايَعَا طَيِّحًا، وَشَرَطَا الْخِيَارَ فِيهِ أَكْثَرَ مِنْ يَوْمَيْنِ، فَيَصِحُّ (وِيَاغُ) الطَّبِيخُ، أَي: يَبِيعُهُ أَحَدُهُمَا بِإِذْنِ الْآخَرِ، أَوْ الْحَاكِمِ، (وَيُحْفَظُ ثَمَنُهُ إِلَيْهِ) أَي: إِلَى مُضِيِّ الْخِيَارِ. فَإِنْ فُسِّخَ قَبْلَ مُضِيِّهِ: أَخَذَهُ بَائِعٌ. وَإِلَّا أَخَذَهُ مُشْتَرٍ، عَلَى قِيَاسِ مَا يَأْتِي فِي رَهْنٍ مَا يُسْرِعُ فَسَادَهُ عَلَى مُؤَجَّلٍ^(١).

و(لا) يَصِحُّ شَرْطُ خِيَارٍ (فِي عَقْدٍ) بَيْعٍ جُعِلَ (حِيلَةً لِيَرْبَحَ فِي

(١) بَيَانُ ذَلِكَ: أَنَّهُمْ صَرَّحُوا أَنَّ الْبَائِعَ بِشَرْطِ الْخِيَارِ لَا يَسْتَحِقُّ قَبْضَ الثَّمَنِ إِلَّا بَعْدَ انْقِضَاءِ مَدَّةِ الْخِيَارِ، وَإِنْ قَبِضَهُ حَرَّمَ عَلَيْهِ التَّصَرُّفَ فِيهِ.

فَإِذَا كَانَ الْأَمْرُ كَذَلِكَ، وَدَخَلَ الْبَائِعُ وَالْمُشْتَرِي فِي الْبَيْعِ مُجْمَعَانِ عَلَى إِقْبَاضِهِ إِيَّاهُ وَالتَّصَرُّفِ فِيهِ، قَاصِدَيْنِ ذَلِكَ نَاقِضَيْنِ لَهُ، فَلَيْسَ الْمَقْبُوضُ بِشَيْءٍ، وَلَوْ سَمِّيَ ثَمَنًا، وَإِنَّمَا هُوَ قَرْضٌ.

فَإِذَا انْتَفَعَ الْمُشْتَرِي بِغَلَّةِ الْمَبِيعِ، كَانَ هَذَا هُوَ الَّذِي صَرَّحَ أَهْلُ الْعِلْمِ بِتَحْرِيمِهِ وَفَسَادِ عَقْدِهِ، إِلَّا فِي مَبِيعٍ لَا يُنْتَفَعُ بِهِ إِلَّا بِاتِّلَافِهِ، أَوْ عَلَى أَنَّ الْمُشْتَرِي لَا يَنْتَفِعُ بِالْمَبِيعِ فِي مَدَّةِ الْخِيَارِ. (بَعْضُ فَقَهَاءِ نَجْدٍ)^[١]. (خطه).

قَرْض. فِيحْرُم) نَصًّا؛ لِأَنَّهُ وَسِيلَةٌ لِّمَحْرَمٍ^(١)، (وَلَا خِيَارَ. وَلَا يَحِلُّ تَصَرُّفُهُمَا) أَي: الْمُتَبَايَعِينَ، فِي ثَمَنِ وَلَا مُثْمَنٍ.
قَالَ (الْمَنْقُحُ: فَلَا يَصِحُّ الْبَيْعُ) كَسَائِرِ الْحَيْلِ الَّتِي يُتَوَسَّلُ بِهَا لِمُحْرَمٍ.

فَإِنْ لَمْ يَكُنْ حِيلَةً عَلَى الرَّبْحِ فِي الْقَرْضِ، بَلْ حِفْظًا لِلْمَالِ، وَالْمَبِيعُ لَا يُنْتَفَعُ بِهِ إِلَّا بِإِتْلَافِهِ، أَوْ يَبِيدَ بِأَيْعِهِ وَنَحْوِهِ: صَحَّ^(٢).
(وَيُثْبِتُ) خِيَارَ شَرْطَاهُ (فِي: بَيْعٍ^(٣)، وَضَلَحٍ بِمَعْنَاهُ، وَقِسْمَةٍ

(١) قَالَ أَبُو الْعَبَّاسِ: نَصَّ أَحْمَدُ عَلَى أَنَّهُ إِذَا كَانَ الْمَقْصُودُ بِاشْتِرَاطِ الْخِيَارِ أَنْ يَسْتَوْفِيَ الْمُشْتَرِيَ مَنَافِعَهَا ثُمَّ يَفْسَخُ الْبَائِعُ الْعَقْدَ وَيُرُدُّ الثَّمَنَ وَيَسْتَرْجِعُ الدَّارَ، لَمْ يَجُزْ؛ لِأَنَّهُ بِمَنْزِلَةِ أَنْ يَدْفَعَ إِلَيْهِ دِرَاهِمَ قَرْضًا ثُمَّ يَأْخُذَهَا مِنْهُ وَمَنْفَعَةَ الدَّارِ. (خَطُّهُ).

(٢) قِيلَ لِأَحْمَدَ: فَإِنْ أَرَادَ إِرْفَاقَهُ، أَرَادَ أَنْ يُقْرِضَهُ مَالًا يَخَافُ أَنْ يَذْهَبَ، فَاشْتَرَى مِنْهُ شَيْئًا وَجَعَلَ لَهُ الْخِيَارَ؟ فَقَالَ: هَذَا جَائِزٌ.
وَقَوْلُهُ هَذَا مَحْمُولٌ عَلَى الْمَبِيعِ الَّذِي لَا يُنْتَفَعُ بِهِ إِلَّا بِإِتْلَافِهِ، أَوْ أَنَّ الْمُشْتَرِيَ لَا يُنْتَفَعُ بِهِ فِي مَدَّةِ الْخِيَارِ. (خَطُّهُ).

(٣) قَوْلُهُ: (وَيُثْبِتُ فِي بَيْعٍ .. إلخ) لَمْ يَسْتَنْ الْكِتَابَةُ وَتَوَلَّى طَرْفِي الْعَقْدِ، وَشِرَاءَ مَنْ يَعْتَقُ عَلَيْهِ، كَمَا صَنَعَ فِيمَا سَبَقَ، فَهَلْ يُؤْخَذُ بِدَلَالَةِ الْمَفْهُومِ أَنَّهُ يُثْبِتُ فِيهَا خِيَارَ الشَّرْطِ، أَوْ يُؤْخَذُ بِدَلَالَةِ الْأَوَّلَى أَنَّهُ لَا يُثْبِتُ فِيهَا وَهَذَا فِي الْكِتَابَةِ مِنْ قَوْلِهِ فِي بَابِهَا: وَالْكِتَابَةُ عَقْدٌ لَازِمٌ لَا يُثْبِتُ فِيهَا خِيَارًا. انْتَهَى. (خَطُّهُ).

بِمَعْنَاهُ)، وَهَبَةً بِمَعْنَاهُ؛ لِأَنَّهَا مِنْ صُورِ الْبَيْعِ.

(و) يَثْبُتُ فِي: (إِجَارَةٍ فِي ذِمَّةٍ)، كَخِيَاطَةِ ثَوْبٍ؛ لِأَنَّهُ اسْتِدْرَاكٌ

لَعَبْنٍ، أَشْبَهَ خِيَارَ الْمَجْلِسِ.

(أو) أي: وَيَثْبُتُ الْخِيَارُ فِي: إِجَارَةِ عَيْنٍ (مُدَّةً لَا تَلِي الْعَقْدَ) إِنْ

انْقَضَى قَبْلَ دُخُولِهَا، كَمَا لَوْ أَجَرَهُ دَارَهُ سَنَةً ثَلَاثٍ فِي سَنَةِ اثْنَيْنِ، وَشَرَطَ الْخِيَارَ مُدَّةً مَعْلُومَةً تَنْقُضِي قَبْلَ دُخُولِ سَنَةِ ثَلَاثٍ. فَإِنْ وَلِيَتْهُ، أَوْ دَخَلَتْ فِي مُدَّةِ إِجَارَةٍ: فَلَا؛ لِأَدَائِهِ إِلَى فَوَاتِ بَعْضِ الْمَنَافِعِ الْمَعْقُودِ عَلَيْهَا، أَوْ اسْتِيفَائِهَا فِي مُدَّةِ الْخِيَارِ، وَكِلَاهُمَا لَا يَجُوزُ. وَلَا يَثْبُتُ فِي غَيْرِ مَا ذَكَرَ، مِنْ ضَمَانٍ وَغَيْرِهِ.

(وَلَا) يَثْبُتُ خِيَارُ شَرْطٍ (فِيمَا) أَي: مَبِيعٍ (قَبْضُهُ) أَي: قَبْضُ

عَوَضِهِ (شَرْطٌ لِمَصَحَّتِهِ) أَي: الْعَقْدِ عَلَيْهِ، مِنْ صَرْفٍ، وَسَلَمٍ، وَرَبْوِيٍّ بَرَبْوِيٍّ؛ لِأَنَّ وَضْعَهَا عَلَى أَنْ لَا يَبْقَى بَيْنَ الْمُتَعَاقِدَيْنِ عُلُقَةٌ بَعْدَ التَّفَرُّقِ؛ لِاسْتِرَاطِ الْقَبْضِ، وَثُبُوتِ خِيَارِ الشَّرْطِ فِيهَا يُنَافِي ذَلِكَ، فَيُلْغَوِ الشَّرْطُ، وَيَصِحُّ الْعَقْدُ.

(وَابْتِدَاءُ أَمَدِهِ) أَي: خِيَارِ الشَّرْطِ: (مِنْ عَقْدٍ) شَرْطٍ فِيهِ، كَأَجَلٍ

تَمَنٍ. فَإِنْ شُرِطَ بَعْدَ عَقْدٍ زَمَنَ الْخِيَارَيْنِ: فَمِنْ حِينِ شَرْطٍ. وَإِنْ شُرِطَ مِنْ تَفَرُّقٍ: لَمْ يَصِحَّ؛ لَجَهَالَتِهِ.

(وَيَسْقُطُ) خِيَارُ شَرْطٍ: (بِأَوَّلِ الْغَايَةِ. ف) إِنْ شَرِطَ إِلَى رَجَبٍ: سَقَطَ بِأَوَّلِهِ. و(إِلَى صَلَاةٍ) مَكْتُوبَةٍ، كَالظُّهْرِ: سَقَطَ (بِدُخُولِ وَقْتِهَا، ك) مَا إِذَا شَرِطَ إِلَى (الْغَدِ): فَيَسْقُطُ بِطُلُوعِ فَجْرِهِ^(١)؛ لِأَنَّ «إِلَى»؛ لَانْتِهَاءِ الْغَايَةِ، فَلَا يَدْخُلُ مَا بَعْدَهَا فِيمَا قَبْلَهَا، وَالْأَصْلُ لَزُومُ الْعَقْدِ، وَإِنَّمَا خُولِفَ فِيمَا اقْتَضَاهُ الشَّرْطُ، فَيَثْبُتُ مَا تَيَقَّنَ مِنْهُ، دُونَ الزَّائِدِ^(٢). وَإِنْ شَرَطَاهُ) أَيِ: الْخِيَارِ، شَهْرًا مَثَلًا؛ (يَوْمًا) يَثْبُتُ، (وَيَوْمًا) لَا يَثْبُتُ: (صَحَّ فِي الْيَوْمِ الْأَوَّلِ)؛ لِإِمْكَانِهِ. (فَقَطْ)؛ لِأَنَّهُ إِذَا لَزِمَ فِي الْيَوْمِ الثَّانِي، لَمْ يُعَدَّ إِلَى الْجَوَازِ.

(وَيَصِحُّ شَرْطُهُ) أَيِ: الْخِيَارِ (لَهُمَا) أَيِ: الْمُتَعَاقِدَيْنِ (وَلَوْ) كَانَا (وَكَيْلَيْنِ)؛ لِأَنَّ النَّظَرَ فِي تَحْصِيلِ الْحِظِّ مُفَوَّضٌ إِلَى الْوَكِيلِ، (ك) مَا يَصِحُّ شَرْطُهُ (لِمُوكَلِّيهِمَا)؛ لِأَنَّ الْحِظَّ لَهُمَا حَقِيقَةً. (وَإِنْ لَمْ يَأْمُرَاهُمَا) أَيِ: يَأْمُرُ الْمُوَكَّلَانِ الْوَكِيلَيْنِ (بِهِ) أَيِ: بِشَرْطِ الْخِيَارِ؛ لَمَا مَرَّ أَنْ طَلَبَ الْحِظَّ مُفَوَّضٌ إِلَى الْوَكِيلِ^(٣).

(١) قوله: (بِطُلُوعِ فَجْرِهِ) وَفَاقًا لِلشَّافِعِيِّ.

وَعَنْ أَحْمَدَ: إِلَى آخِرِهِ، وَفَاقًا لِأَبِي حَنِيفَةَ. (خَطَهُ).

(٢) قوله: (دُونَ الزَّائِدِ) أَيِ: عَلَى الْمُتَيَقَّنِ، كَمَا إِذَا شَرِطَ إِلَى الْغَدِ، فَإِنْ دُخِلَ الْغَدُ مَشْكُوكٌ فِيهِ.

وَعَنْ أَحْمَدَ: دُخُولُ الْغَدِ وَنَحْوُهُ، وَفَاقًا لِأَبِي حَنِيفَةَ. (خَطَهُ).

(٣) وَإِنْ شَرِطَ الْوَكِيلُ الْخِيَارَ لِنَفْسِهِ ثَبَّتَ لَهُ وَلِمُوكَلِّهِ، وَلِكُلِّ مِنْهُمَا

وإن شَرَطَهُ وَكَيْلٌ لِنَفْسِهِ دُونَ مُوَكَّلِهِ، أَوْ لِأَجَنْبِيٍّ: لَمْ يَصِحَّ.

(و) يَصِحُّ شَرْطُ خِيَارٍ: (فِي) مَبِيعٍ (مُعَيَّنٍ مِنْ مَبِيعَيْنِ بَعْقِدٍ) وَاحِدٍ، كَعَبْدَيْنِ بَيْنَا صَفَقَةً، وَشَرْطُ الْخِيَارِ فِي أَحَدِهِمَا بَعْنِهِ، كَبَيْعٍ مَا فِيهِ شُفْعَةٌ مَعَ مَا لَا شُفْعَةَ فِيهِ. فَإِنْ شَرْطَ الْخِيَارِ فِي أَحَدِهِمَا مُبَهَّمًا: ففَاسِدٌ. (وَمَتَى فُسِّخَ) الْبَيْعُ (فِيهِ) أَي: فِيمَا فِيهِ الْخِيَارُ مِنْهُمَا: (رَجَعَ) مُشْتَرٍ أَقْبَضَ ثَمَنَهُمَا (بِقِسْطِهِ مِنَ الثَّمَنِ)، كَمَا لَوْ رَدَّ أَحَدُهُمَا؛ لَعِيَهُ. وَإِنْ لَمْ يَكُنْ أَقْبَضَهُ: سَقَطَ عَنْهُ بِقِسْطِهِ، وَدَفَعَ الْبَاقِي.

(و) يَصِحُّ شَرْطُ خِيَارٍ لِمُتَبَايَعَيْنِ (مُتَّفَاوِتًا)؛ بَأَنْ شَرْطَ لِأَحَدِهِمَا شَهْرًا، وَالْآخِرِ سَنَةً.

(و) يَصِحُّ شَرْطُهُ (لِأَحَدِهِمَا) دُونَ الْآخِرِ؛ لِأَنَّهُ حَقٌّ لَهُمَا جُوزَ رِفْقًا بِهِمَا، فَكَيْفَمَا تَرَاضِيَا بِهِ جَازَ.

(و) يَصِحُّ شَرْطُ بَائِعَيْنِ غَيْرِ وَكَيْلَيْنِ الْخِيَارِ (لِغَيْرِهِمَا^(١)) وَمِنْهُ: عَلَى أَنْ أُسْتَأْمَرَ^(٢) فَلَانًا يَوْمًا. وَلَهُ الْفَسْخُ قَبْلَهُ. (وَلَوْ) كَانَ الْغَيْرُ

الْفَسْخُ، وَأَمَّا خِيَارُ الْمَجْلِسِ فَيَخْتَصُّ بِهِ الْوَكِيلُ إِنْ لَمْ يَكُنِ الْمُوَكَّلُ حَاضِرًا. (خَطَهُ).

(١) قَوْلُهُ: (وَلِغَيْرِهِمَا) فَيَكُونُ لِكُلِّ وَاحِدٍ مِنَ الْمُشْتَرِطِ وَوَكِيلِهِ الَّذِي شَرْطَ لَهُ الْخِيَارُ الْفَسْخُ. (خَطَهُ).

(٢) قَوْلُهُ: (عَلَى أَنْ أُسْتَأْمَرَ فَلَانًا.. إلخ) أَي: وَحَدَّ ذَلِكَ بِوَقْتٍ مَعْلُومٍ، وَإِلَّا فَلَا يَصِحُّ.

المشروطُ لَهُ الْخِيَارُ (المبيع)؛ بَأَنْ تَبَايَعَا قِتْنًا، وَشَرَطَا لَهُ الْخِيَارَ.
(وَيَكُونُ) جَعَلَ الْخِيَارَ لِلْغَيْرِ (تَوَكِيلًا) مِنْهُمَا (لَهُ فِيهِ)؛ لَأَنَّهُمَا
أَقَامَاهُ مَقَامَهُمَا. ف(لا) يَصِحُّ جَعْلُهُمَا الْخِيَارَ (لَهُ) أَي: لِغَيْرِهِمَا
(دُونَهُمَا)؛ لِأَنَّ الْخِيَارَ شَرَعٌ لِتَحْصِيلِ الْحَظِّ لِكُلِّ مِنَ الْمُتَعَاقِدَيْنِ، فَلَا
يَكُونُ لِمَنْ لَا حَظَّ لَهُ فِيهِ.

(وَلَا يَفْتَقِرُ^(١) فَسْخُ مَنْ يَمْلِكُهُ) مِنَ الْمُتَبَايَعِينَ (إِلَى حُضُورِ
صَاحِبِهِ) الْعَاقِدِ مَعَهُ، (وَلَا) إِلَى (رِضَاةٍ)؛ لِأَنَّ الْفَسْخَ حَلُّ عَقْدٍ جُعِلَ
إِلَيْهِ، فَجَازَ فِي غَيْبَةِ صَاحِبِهِ، وَمَعَ سُخْطِهِ، كَالطَّلَاقِ.

(وَإِنْ مَضَى زَمَنُهُ) أَي: الْخِيَارِ الْمَشْرُوطُ، (وَلَمْ يَفْسَخِ) الْبَيْعَ
مَشْرُوطٌ لَهُ: (لَزِمَ) الْبَيْعُ^(٢)؛ لِقَلَّا يُفْضَى إِلَى بَقَاءِ الْخِيَارِ أَكْثَرَ مِنْ مُدَّتِهِ

(١) قوله: (وَلَا يَفْتَقِرُ .. إلخ) هذا المذهبُ، وعليه جماهيرُ الأصحاب،
وأطلقوا. قاله في «الإنصاف»^[١]، قال: ونقلَ أبو طالب: لَهُ الْفَسْخُ
يَرُدُّ الثَّمَنَ، وَجَزَمَ بِهِ الشَّيْخُ، كَالشَّفِيعِ.

قُلْتُ: وَهَذَا الصَّوَابُ الَّذِي لَا يُعَدَّلُ عَنْهُ، خُصُوصًا فِي زَمَانِنَا هَذَا، وَقَدْ
كَثُرَتِ الْحِيلُ. وَيَحْتَمِلُ أَنْ يُحْمَلَ كَلَامُ مَنْ أَطْلَقَ عَلَى ذَلِكَ. (خطه).
(٢) قال في «الفروع»^[٢]: وَيَلْزَمُ بِمُضِيِّ مُدَّتِهِ، فِي الْأَصَحِّ، وَلَا يُفْسَخُ،
أَطْلَقَهُ الْأَصْحَابُ.

وَنَقَلَ أَبُو دَاوُدَ: يُرَدُّ الثَّمَنُ. وَجَزَمَ شَيْخُنَا كَالشَّفِيعِ.

[١] «الإنصاف» (٢٩٨/١١).

[٢] «الفروع» (٢١٩/٦).

المشروطة، وهو لا يثبت إلا بالشرط.

(وَيَنْتَقِلُ مِلْكٌ) فِي مَبِيعٍ إِلَى مُشْتَرٍ، وَفِي ثَمَنِ إِلَى بَائِعٍ:
(بَعْدُ^(١)) - سَوَاءٌ شَرْطًا الْخِيَارَ لَهُمَا، أَوْ لِأَحَدِهِمَا أَيًّا كَانَ^(٢)؛ لظَاهِرِ

(١) وعنه: لا يَنْتَقِلُ الْمِلْكُ فِي بَيْعِ الْخِيَارِ حَتَّى تَنْقَضِيَ مُدَّةُ الْخِيَارِ، وَهُوَ مَذْهَبُ مَالِكٍ.

وكذا قال أبو حنيفة، إِذَا كَانَ الْخِيَارُ لَهُمَا، أَوْ لِلْبَائِعِ. فَإِنْ كَانَ لِلْمُشْتَرِي خَرَجَ عَنْ مِلْكِ الْبَائِعِ وَلَمْ يَدْخُلْ فِي مِلْكِ الْمُشْتَرِي. وَلِلشَّافِعِيِّ ثَلَاثَةُ أَقْوَالٍ:

أَحَدُهَا: يَدْخُلُ فِي مِلْكِ الْمُشْتَرِي مُطْلَقًا.

وَالْقَوْلُ الثَّانِي: كَقَوْلِ مَالِكٍ.

وَالثَّالِثُ: أَنَّ الْمِلْكَ مَوْقُوفٌ، فَإِنْ أَمْضَى الْعَقْدَ تَبَيَّنَ أَنَّ الْمِلْكَ لِلْمُشْتَرِي، وَإِلَّا تَبَيَّنَ أَنَّهُ لَمْ يَنْتَقِلْ عَنِ الْبَائِعِ. (خَطُهُ).

(٢) وَعَنْ أَحْمَدَ رِوَايَةٌ أَنَّ الْمِلْكَ لَا يَنْتَقِلُ فِي بَيْعِ الْخِيَارِ حَتَّى يَنْقَضِيَ الْخِيَارُ. وَهُوَ قَوْلُ مَالِكٍ.

وكذا قال أبو حنيفة، إِذَا كَانَ الْخِيَارُ لَهُمَا، أَوْ لِلْبَائِعِ. فَإِنْ كَانَ لِلْمُشْتَرِي، خَرَجَ عَنْ مِلْكِ الْبَائِعِ وَلَمْ يَدْخُلْ فِي مِلْكِ الْمُشْتَرِي.

وَلِلشَّافِعِيِّ ثَلَاثَةُ أَقْوَالٍ: أَحَدُهَا: يَدْخُلُ فِي مِلْكِ الْمُشْتَرِي مُطْلَقًا. وَالْقَوْلُ الثَّانِي: كَقَوْلِ مَالِكٍ. وَالثَّالِثُ: أَنَّ الْمِلْكَ مَوْقُوفٌ، فَإِنْ أَمْضَى الْعَقْدَ تَبَيَّنَ

أَنَّ الْمِلْكَ لِلْمُشْتَرِي، وَإِلَّا تَبَيَّنَ أَنَّهُ لَمْ يَنْتَقِلْ عَنِ الْبَائِعِ. (خَطُهُ)^[١].

حَدِيثٌ: «مَنْ بَاعَ عَبْدًا وَلَهُ مَالٌ، فَمَالُهُ لِلْبَائِعِ، إِلَّا أَنْ يَشْتَرطَهُ الْمُبْتَاعُ». رواه مُسْلِمٌ^[١]. فَجَعَلَ الْمَالَ لِلْمُبْتَاعِ بِاشْتِرَاطِهِ، وَأَطْلَقَ الْبَيْعَ، فَشَمِلَ بَيْعَ الْخِيَارِ. وَلِأَنَّ الْبَيْعَ تَمْلِيكٌ، بِدَلِيلِ صِحَّتِهِ بِقَوْلٍ: مَلَكَتُكَ، فَيَنْبَغُ بِهِ الْمِلْكُ فِي بَيْعِ الْخِيَارِ كَسَائِرِ الْبُيُوعِ. يُحَقِّقُهُ: أَنَّ التَّمْلِيكَ يَدُلُّ عَلَى نَقْلِ الْمِلْكِ إِلَى الْمُشْتَرِي، وَيَقْتَضِيهِ لَفْظُهُ، وَثُبُوتُ الْخِيَارِ فِيهِ لَا يُنَافِيهِ - (وَلَوْ فَسَخَاهُ) أَيِ: الْبَيْعِ (بَعْدُ) بِخِيَارٍ، أَوْ عَيْبٍ، أَوْ تَقَائِلٍ، وَنَحْوِهَا^(١).

(فَيَعْتَقُ) بِشِرَاءِ (مَا) أَيِ: رَقِيقٍ (يَعْتَقُ عَلَى مُشْتَرٍ) لِرَحْمٍ، أَوْ تَعْلِيْقٍ، أَوْ اعْتِرَافٍ بِحُرِّيَّةٍ. وَيَنْفَسِخُ نِكَاحُ بِشِرَاءِ أَحَدِ الزَّوْجَيْنِ الْآخَرَ. (وَيَلْزَمُهُ) أَيِ: الْمُشْتَرِي: نَفَقَةُ حَيَوَانٍ مَبِيعٍ، وَ(فَطْرَةُ) قِنْ (مَبِيعٍ) بِغُرُوبِ الشَّمْسِ مِنْ آخِرِ رَمَضَانَ قَبْلَ فَسْخِهِ.

(وَكَسْبُهُ) أَيِ: الْمَبِيعِ، (وَنَمَاؤُهُ الْمَنْفَصِلُ) مُدَّةُ خِيَارٍ: (لَهُ) أَيِ: لِمُشْتَرِيهِ؛ لِحَدِيثٍ: «الْخِرَاجُ بِالضَّمَانِ». صَحَّحَهُ التِّرْمِذِيُّ^[٢]. وَيَتَّبَعُ

(١) قَالَ فِي «الْإِقْنَاعِ»^[٣]: وَالْمَقْبُوضُ بَعْدَ فَاْسِدٍ لَا يُمْلِكُ بِهِ، وَلَا يَنْفَدُ تَصَرُّفُهُ فِيهِ، وَيُضْمَنُهُ كَالْغَصَبِ، وَيَلْزَمُهُ رَدُّ الثَّمَاءِ الْمُتَّصِلِ وَالْمَنْفَصِلِ، وَأَجْرَةٌ مِثْلُهُ مُدَّةَ بَقَائِهِ بِيَدِهِ، وَإِنْ نَقَصَ ضَمِنَ نَقْصَهُ، وَإِنْ تَلَفَ فَعَلَيْهِ ضَمَانُهُ بِقِيَمَتِهِ.

[١] أَخْرَجَهُ مُسْلِمٌ (٨٠/١٥٤٣)، وَهُوَ عِنْدَ الْبُخَارِيِّ (٢٣٧٩) مِنْ حَدِيثِ ابْنِ عُمَرَ.

[٢] تَقَدَّمَ تَخْرِيجُهُ (ص ٣٥٩).

[٣] «الْإِقْنَاعُ» (١٩٦/٢).

نَمَاءً مُتَّصِلُ الْمَبِيعِ؛ لَتَعَذُّرِ انْفِصَالِهِ.

(وما أُولَدَ) مُشْتَرٍ، مِنْ أَمَةٍ مَبِيعَةٍ وَطَئَهَا زَمَنَ خِيَارٍ: (فَأُمُّ وَلَدٍ) لَهُ؛
لَأَنَّهُ صَادَفَ مِلْكَاً لَهُ، أَشْبَهَ مَا لَوْ أَحْبَلَهَا بَعْدَ مُدَّةِ الْخِيَارِ^(١). (وَوَلَدُهُ)
أَي: الْمُشْتَرِي: (حُرٌّ)، ثَابِتُ النَّسَبِ؛ لَأَنَّهُ مِنْ مَمْلُوكَتِهِ، فَلَا تَلْزُمُهُ
قِيَمَتُهُ^(٢).

(وعلى بائعٍ بوطءٍ) مَبِيعَةٍ زَمَنَ الْخِيَارَيْنِ: (المَهْرُ) لِمُشْتَرٍ. وَلَا حَدَّ
عَلَيْهِ إِنْ جَهِلَ.

(١) إِذَا اشْتَرَى حَامِلاً، وَوُلِدَ الْحَمْلُ فِي مُدَّةِ الْخِيَارِ، ثُمَّ رَدَّهَا الْمُشْتَرِي
عَلَى الْبَائِعِ بِخِيَارِ الشَّرْطِ، لَزِمَ رَدُّهُ؛ لِأَنَّ تَفْرِيقَ الْمَبِيعِ ضَرَرٌ عَلَى الْبَائِعِ.
وَإِنْ رَدَّهَا بَعِيْبٍ، رَدَّهَا بِقِسْطِهَا.

فَعَلَى هَذَا: إِنْ كَانَ الرَّدُّ فِي مُدَّةِ الْخِيَارِ، لَزِمَ رَدُّهُ مَعَهَا، وَإِنْ كَانَ رَدُّهُ
بَعِيْبٍ بَغَيْرِ مُدَّةِ الْخِيَارِ، رَدَّ الْأُمُّ بِقِسْطِهَا، كَمَنْ اشْتَرَى شَيْئَيْنِ فَوَجَدَ
أَحَدَهُمَا مَعِيْبًا. هَذَا هُوَ الصَّحِيْحُ. قَالَ شَيْخُنَا صَالِحٌ.

(٢) وَفِي سَقُوطِ خِيَارٍ يَأْجِبُالِ مُشْتَرٍ الْجَارِيَةِ رِوَايَتَانِ.
فَعَلَى عَدَمِ سَقُوطِ خِيَارِهِ: إِذَا فُسِّخَ لَهُ قِيَمَتُهَا؛ لَتَعَذُّرِ الْفُسْخِ فِيهَا. ذَكَرَهُ
فِي «شرح المنتهى».

قُلْتُ: قِيَاسُ مَا سَبَقَ فِي «العتق» وَتَلَفِ الْمَبِيعِ: سَقُوطُ خِيَارِهِ. (م
ص). (شرح إقناع)^[١].

(و) عَلَيْهِ مَعَ عِلْمٍ تَحْرِيمِهِ^(١) أَي: الْوَطْءِ، (و) عِلْمٍ زَوَالٍ
 مِلْكِهِ) عَنْ مَبِيعٍ بَعْدِهِ، (وَأَنَّ الْبَيْعَ لَا يَنْفَسِخُ بِوَطْئِهِ) الْمَبِيعَةُ: (الْحَدُّ)،
 نَصًّا^(٢)؛ لِأَنَّ وَطْأَهُ لَمْ يُصَادِفْ مِلْكَاً، وَلَا شُبْهَةَ مِلْكِ.
 (وَوَلَدُهُ) أَي: الْبَائِعِ، مَعَ عِلْمِهِ بِمَا سَبَقَ: (قِنْ) لِمُشْتَرٍ. وَمَعَ جَهْلِ
 وَاحِدٍ مِنْهَا: الْوَلَدُ حُرٌّ، وَيَفْدِيهِ بِقِيَمَتِهِ يَوْمَ وَلَادَةِ لِمُشْتَرٍ، وَلَا حَدًّا.
 (وَالْحَمْلُ وَقْتَ عَقْدٍ: مَبِيعٌ^(٣)،

(١) (وَمَعَ عِلْمٍ تَحْرِيمِهِ .. إلخ) فَإِنْ جَهِلَ وَاحِدًا مِنَ الثَّلَاثَةِ، فَلَا حَدًّا،
 وَوَلَدُهُ حُرٌّ يَفْدِيهِ بِقِيَمَتِهِ يَوْمَ وُلِدَ. (حَاشِيَتُهُ)^[١]. (خَطُّهُ).

(٢) قَالَ فِي «الْإِقْنَاعِ»: وَلَا حَدًّا عَلَيْهِ بِكُلِّ حَالٍ.

قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[٢]: هَذَا اخْتِيَارُ الْمُصَنِّفِ، وَالشَّارِحِ، وَالْمَجْدِ فِي
 «مَحَرَّرِهِ» وَالنَّاطِقِ، وَصَاحِبِ «الْحَاوِي»، وَصَحَّحُوهُ فِي «كِتَابِ
 الْحُدُودِ».

إِلَى أَنْ قَالَ: قُلْتُ: وَهُوَ الصَّوَابُ. فَعَلَى هَذَا: يَكُونُ وَلَدُهُ حُرًّا ثَابِتَ
 النَّسَبِ، وَلَا تَلْزَمُهُ قِيَمَتُهُ، وَلَا مَهْرٌ عَلَيْهِ، وَتَصِيرُ أُمُّ وَلَدٍ لَهُ. وَذَكَرَ أَنَّ
 يُجَابِ الْحَدَّ مِنَ الْمَفْرَدَاتِ. (خَطُّهُ).

(٣) قَوْلُهُ: (مَبِيعٌ) أَي: فِي حُكْمِ الْمَبِيعِ، فَهُوَ كَأَحَدِي عَيْنَيْنِ تَعَيَّنَتْ
 أَحَدَاهُمَا وَرُدَّتْ بِقِسْطِهَا مِنَ الثَّمَنِ. فَلِذَلِكَ فَوَّعَ عَلَيْهِ قَوْلُهُ: «فَتَرُدُّ
 الْأُمَاتُ .. إلخ». وَهَذَا الصَّحِيحُ مِنَ الرِّوَايَتَيْنِ، صَرَّحَ بِهِ الْقَاضِي فِي

[١] «إِرْشَادُ أُولَى النَّهْيِ» ص (٦٥٦).

[٢] «الْإِنْصَافُ» (٣٣١/١١).

لا نَمَاءٌ^(١) للمبيع، فهو كالوَلَدِ المنفَصِلِ. (فترُدُّ الأُمَّاتُ بِعَيْبٍ، بِقِسْطِهَا) مِنَ الثَّمَنِ، كَعَيْنٍ مَعِيَّةٍ يَبِيعُ مَعَ غَيْرِهَا.
وقال القاضي، وابنُ عَقِيلٍ: قِيَاسُ المَذْهَبِ: حُكْمُهُ حُكْمُ الأَجْزَاءِ، لا الوَلَدِ المنفَصِلِ، فَيُرَدُّ مَعَهَا. قال ابنُ رَجَبٍ في «القواعد»: وَهُوَ أَصَحُّ. وَجَزَمَ بِهِ فِي «الإِقْنَاعِ» فِيمَا إِذَا رُدَّتْ بِشَرَطِ الْخِيَارِ.
قُلْتُ: فَإِنْ كَانَتْ أُمَةً^(٢)، رُدَّتْ هِيَ وَوَلَدُهَا، عَلَى الْقَوْلَيْنِ؛ لِتَحْرِيمِ التَّفْرِيقِ.

«المجرد»، قال في «تصحيح الفروع»: وهو الصَّوَابُ. (خطه).
والكَلَامُ هُنَا فِي الْبَهَائِمِ؛ بِدَلِيلِ قَوْلِ المَصْنُفِ: «الأُمَّاتُ» دُونَ الآدَمِيَّاتِ، وَإِلَّا لَقَالَ: الْأُمَّهَاتِ. (ع ن)^[١].

(١) عَلَى قَوْلِهِ: (لا نَمَاءَ) هَذَا إِحْدَى الرِّوَايَتَيْنِ.
وَعَنْهُ: الْحَمْلُ نَمَاءً، فَتُرَدُّ الْأُمُّ يَبِيعُ بِالثَّمَنِ كُلِّهِ، قَطَعَ بِهِ فِي «الْوَسِيلَةِ»، وَاقْتَصَرَ عَلَيْهِ فِي «الْفُرُوعِ»، وَتَقَدَّمَ قَبْلَ ذَلِكَ قَوْلُهُ: «وَالْحَمْلُ وَقْتُ الْعَقْدِ يَبِيعُ». وَعَنْهُ: نَمَاءٌ.. إلخ.
ثُمَّ قَالَ: فَعَلَى الْأَوَّلِ: هَلْ هُوَ كَأَحَدِ عَيْنَيْنِ أَوْ تَبِعٌ لِلْأُمِّ لَا حُكْمَ لَهُ؟ فِيهِ رَوَايَتَانِ، ذَكَرَهُ فِي «الْمُنْتَخَبِ». (خطه).

(٢) قَوْلُهُ: (إِنْ كَانَتْ أُمَةً.. إلخ) أَقُولُ: هَذَا لِمَجَرَّدِ الْفَائِدَةِ، لَا لِقَصْدِ التَّنْكِيتِ عَلَى المَصْنُفِ فِي إِطْلَاقِهِ؛ لِأَنَّ المَصْنُفَ عَبَّرَ بِالأُمَّاتِ، وَهِيَ عَلَى الصَّحِيحِ عِنْدَ أَهْلِ اللُّغَةِ إِنَّمَا تُسْتَعْمَلُ فِي الْبَهَائِمِ، وَأَنَّهُ لَا يَقَالُ فِي

(وَيَحْرُمُ تَصَرُّفُهُمَا) أي: المتبايعين (مَعَ خِيَارِهِمَا) أي: شَرَطَ
الْخِيَارَ لَهُمَا زَمَنُهُ، (فِي ثَمَنِ مُعَيَّنٍ^(١))، أَوْ فِي الذَّمَّةِ وَقُبْضَ،
(وَمُثْمَنٍ)؛ لَزَوَالِ مِلْكٍ أَحَدِهِمَا إِلَى الْآخَرِ، وَعَدَمِ انْقِطَاعِ غُلُقِ زَائِلِ
الْمِلْكِ عَنْهُ.

(وَيَنْفَذُ عِنْتُ مُشْتَرٍ) أَعْتَقَ الْمَبِيعَ زَمَنَ خِيَارِ بَائِعٍ؛ لِقَوَّتِهِ وَسِرَائِيَّتِهِ،
وَمِلْكُ بَائِعِ الْفَسْخِ لَا يَمْنَعُهُ، وَيَسْقُطُ فَسْخُوهُ إِذَنْ، كَمَا لَوْ وَهَبَ ابْنُهُ
عَبْدًا، فَأَعْتَقَهُ.

الْآدَمِيِّينَ إِلَّا: أُمَّهَاتُ. صَرَّحُوا بِهِ عِنْدَ الْكَلَامِ عَلَى أُمَّهَاتِ الْأَوْلَادِ.
(خطه).

(١) عَلَى قَوْلِهِ: (فِي ثَمَنِ مُعَيَّنٍ) دَلَّ كَلَامُهُ عَلَى جَوَازِ قَبْضِ الثَّمَنِ فِي مَدَّةِ
الْخِيَارِ، مَعَ أَنَّهُمْ صَرَّحُوا أَنَّهُ لَا يَجِبُ إِقْبَاضُهُ، فَدَلَّ كَلَامُهُمْ عَلَى
الْجَوَازِ، لَا الْوَجُوبِ.

وَقَوْلُهُ: (يَحْرُمُ تَصَرُّفُهُمَا .. إلخ) مرادُهُ: إِذَا كَانَ الْإِذْنُ وَنَيْتُهُ حَادِثَيْنِ
مِنَ الْبَائِعِ وَمِنَ الْمُشْتَرِي بَعْدَ الْعَقْدِ، لَمْ يُرِيدَاهُ وَلَمْ يَنْوِيَاهُ قَبْلَ الْعَقْدِ، بَلْ
دَخَلَ فِي الْبَيْعِ عَلَى أَصْلِهِ الشَّرْعِيِّ، ثُمَّ حَدَثَ هَذَا الْإِذْنُ بَعْدَ ذَلِكَ.
وَلَا فَإِنْ أَرَادَاهُ وَنَوِيَاهُ قَبْلَ الْعَقْدِ، وَدَخَلَ فِي الْبَيْعِ عَلَيْهِ، وَعَلَى انْتِفَاعِ
الْمُشْتَرِي بَعْلَةً الْمَبِيعِ، حَرَمَ وَبَطَلَ الْبَيْعُ؛ لِأَنَّ الَّذِي يَقْبِضُهُ الْبَائِعُ
قَرْضٌ، فَكَانَ هُوَ الْخِيَارَ الْمَشْرُوطَ حِيلَةً فِي الرِّبْحِ فِي الْقَرْضِ.
(خطه). قَالَهُ مُحَمَّدُ بْنُ إِسْمَاعِيلَ.

ولا يَنْفُذُ عِتْقُ بَائِعٍ لِمَبِيعٍ، وَلَا شَيْءٌ مِنْ تَصَرُّفَاتِهِ فِيهِ؛ لَزَوَالِ مِلْكِهِ عَنْهُ.

و(لَا) يَنْفُذُ (غَيْرُ عِتْقٍ)، كَوَقْفٍ وَإِجَارَةٍ مِنْ مُشْتَرٍ، (مَعَ خِيَارٍ الْآخَرِ) أَي: الْبَائِعِ؛ لِأَنَّهُ لَمْ تَنْقَطِعْ عُقُوبَةُ عَنْ الْمَبِيعِ، (إِلَّا) إِذَا تَصَرَّفَ مُشْتَرٍ (مَعَهُ) أَي: الْبَائِعِ؛ كَأَنْ أَجَرَهُ، أَوْ بَاعَهُ لَهُ، (أَوْ) إِلَّا إِذَا تَصَرَّفَ مُشْتَرٍ (بِإِذْنِهِ) أَي: الْبَائِعِ، فَيَنْفُذُ؛ لِأَنَّ الْحَقَّ لَا يَعْدُوهُمَا.

(وَلَا يَتَصَرَّفُ بَائِعٌ مُطْلَقًا) أَي: سَوَاءٌ كَانَ الْخِيَارُ لَهُمَا، أَوْ لَهُ، أَوْ لِمُشْتَرٍ، (إِلَّا بِتَوَكُّلٍ مُشْتَرٍ)؛ لِأَنَّ الْمِلْكَ لَهُ. وَيَبْطُلُ خِيَارُهُمَا إِنْ وَكَّلَهُ فِي نَحْوِ يَبِيعُ، مِمَّا يَنْقُلُ الْمِلْكَ^(١).

(وَلَيْسَ) تَصَرُّفُ بَائِعٍ شَرْطُ الْخِيَارِ لَهُ وَحْدَهُ (فَسَخَا) لِبَيْعٍ. نَصًّا؛ لِأَنَّ الْمِلْكَ انْتَقَلَ عَنْهُ، فَلَا يَكُونُ تَصَرُّفُهُ اسْتِرْجَاعًا، كَوْجُودِ مَالِهِ عِنْدَ مَنْ أَفْلَسَ.

(وَتَصَرُّفُ مُشْتَرٍ) فِي مَبِيعٍ شَرْطُ لَهُ الْخِيَارِ فِيهِ زَمَنُهُ (بَوَقْفٍ، أَوْ بَيْعٍ، أَوْ هِبَةٍ، أَوْ لَمْسٍ^(٢)) لِأَمَةِ مُبْتَاعَةٍ (لِشَهْوَةٍ، وَنَحْوِهِ) كَتَقْبِيلِهَا.

- (١) وفي «القواعد»: لَا يَبْطُلُ الْخِيَارُ إِلَّا بِمَا يَنْقُلُ الْمِلْكَ، بِخِلَافِ الْإِيجَارِ وَالِاسْتِغْلَالِ وَنَحْوِهِمَا مِمَّا لَا يَنْقُلُ الْمِلْكَ، وَجَزَمَ بَأَنَّهُ الْمَذْهَبُ.
- (٢) قوله: (أَوْ لَمْسٍ) قَالَ «م خ»^[١]: قَالَ شَيْخُنَا: الْأَوَّلَى حَذْفُ الْهَمْزَةِ، أَوْ أَنَّ «أَوْ» بِمَعْنَى الْوَاوِ؛ لِأَنَّ اللَّمْسَ لَيْسَ مِنَ التَّصَرُّفِ.

(وسومه) أي: المشتري للمبيع؛ بأن عرضه للبيع. وهو عطف على: «تصرف» (إمضاء) للبيع. خبر: «تصرف»، (واسقاط لخياره)؛ لأنه دليل الرضا بالبيع.

وكذا: يسقط خياره برهن، وإجارة، ومساقاة^(١)، ونحوها، كما ذكره في «الإقناع» في الإيجار، في خيار العيب.

(ولا) يسقط خيار مشتري بتصرف في مبيع، (لتجربة) كركوب دابة؛ لنظر سيرها، وحلب شاة؛ لمعرفة قدر لبنها؛ لأنه المقصود من الخيار، فلم يبطل به، (ك) ما لا يسقط بـ (استخدام) ولو لغير تجربة.

(ولا) يسقط (إن قبلته) الأمة (المبيعة)، ولم يمنعها نصاً؛ لأنه لم يوجد منه ما يدل على إبطاله، والخيار له لا لها.

(ويبطل خيارهما) أي: البائع والمشتري (مطلقاً) أي: سواء كان خيار مجلس أو شرط: (بتلف مبيع بعد قبض). وكذا: قبله فيما هو من ضمان مشتري، بخلاف نحو ما اشترى بكيل، فيبطل البيع بتلفه،

وأقول: هو معطوف عليه بالرفع، فلا يلزم ما ذكره شيخنا، أو يحمل التصرف على ما يشمل اللمس. انتهى.

وعبارة «الإنصاف» وغيره فيها عطف اللمس على التصرف.

(١) فإن سقاه بنفسه، فالظاهر: لا يسقط بذلك. قاله ابن ذهلان. وقال أيضاً: الظاهر: أن الكلف على من كانت الثمرة له.

وَيَبْطُلُ مَعَهُ الْخِيَارُ.

(و) بـ(إِتْلَافٍ مُشْتَرٍ إِيَّاهُ) أي: المبيع (مُطْلَقًا) أي: قُبْضَ أو لم يُقْبَضْ، اشْتَرِيَ بِكَيْلٍ أو وَزْنٍ، أو لا؛ لاسْتِقْرَارِ الثَّمَنِ بِذَلِكَ فِي ذِمَّتِهِ، وَالْخِيَارُ يُسْقِطُهُ، وَكَخِيَارِ الْعَيْبِ إِذَا تَلَفَ الْمَعِيبُ.

(وإن باع عبداً بأمة) بشرط خيارٍ، (فمات العبد) قبل انقضاء أمد خيارٍ، (ووجد بها) أي: الأمة (عيباً: فله ردُّها) على باذِلِها بِالْعَيْبِ، كما لو لم يتلف العبدُ، (ويرجع بقيمة العبد) على مُشْتَرٍ؛ لَتَعَذُّرِ رَدِّهِ. (ويُورَثُ خيارُ الشرطِ إن طالب به) مُسْتَحَقُّهُ (قَبْلَ مَوْتِهِ^(١)) - كَشُفْعَةٍ، وَحَدِّ قَذْفٍ - وَإِلَّا فَلَا؛ لِأَنَّهُ حَقٌّ فَسَخِ ثَبَتَ لَا لِفَوَاتِ جُزْءٍ، فلم يُورَثْ، كالرَّجُوعِ فِي الْهَبَةِ. (ولا يُشْتَرَطُ ذَلِكَ) أي: الطَّلَبُ قَبْلَ الْمَوْتِ (فِي إِرْثِ خِيَارٍ غَيْرِهِ) أي: غَيْرِ خِيَارِ الشَّرْطِ، كَخِيَارِ عَيْبٍ، وَتَدْلِيْسٍ؛ لِأَنَّهُ حَقٌّ فِيهِ مَعْنَى الْمَالِ، ثَبَتَ لِمُورِّثٍ، فَقَامَ وَارِثُهُ مَقَامَهُ، كَقَبُولِ الْوَصِيَّةِ^(٢)، بِخِلَافِ خِيَارِ الشَّرْطِ، فَلَيْسَ فِيهِ مَعْنَى الْمَالِ. أَشَارَ

(١) على قوله: (قَبْلَ مَوْتِهِ)، نَحْوُ أَنْ يَشْهَدَ أَنِّي عَلَى حَقِّي مِنْ كَذَا، أَوْ أَنِّي قَدْ طَلَبْتُهُ. فَإِنْ مَاتَ بَعْدَهُ كَانَ لَوَارِثِهِ الطَّلَبُ بِهِ.

(٢) قوله: (فِي إِرْثِ خِيَارٍ) إِلَى قَوْلِهِ: (كَقَبُولِ الْوَصِيَّةِ) وَيَأْتِي أَنَّهُ لَوْ مَاتَ الْمَوْصِي لَهُ قَبْلَ الرَّدِّ وَالْقَبُولِ، قَامَ وَارِثُهُ مَقَامَهُ.

قال القاضي: لم يتحصَّل لي الفرقُ بينها وبين خيار الشرط. قال ابن عقيل: ويجوز أن يكون الفرقُ على ما وَقَعَ لي: أَنَّ الْوَصِيَّةَ فِيهَا مَعْنَى الْمَالِ، فَهِيَ كَخِيَارِ الْعَيْبِ وَالتَّحَالُفِ، وَخِيَارِ الشَّرْطِ لَيْسَ فِيهِ

إِلَيْهِ ابْنُ عَقِيلٍ.

الْقِسْمُ (الثَّالِثُ) مِنْ أَقْسَامِ الْخِيَارِ: (خِيَارُ غَبْنٍ يَخْرُجُ عَنْ عَادَةٍ)، نَصًّا؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَرِدِ الشَّرْعُ بِتَحْدِيدِهِ^(١)، فَرُجِعَ فِيهِ إِلَى الْعُرْفِ، كَالْقَبْضِ، وَالْحِرْزِ.

فَإِنْ لَمْ يَخْرُجْ عَنْ عَادَةٍ: فَلَا فَسْخَ؛ لِأَنَّهُ يُتَسَامَحُ بِهِ. (وَيَتَبَيَّنُ) خِيَارُ غَبْنٍ، وَلَوْ وَكَيْلًا قَبْلَ إِعْلَامِ مُوَكَّلِهِ، فِي ثَلَاثِ صُورٍ:

أَحَدُهَا: (لِرُكْبَانٍ)، جَمْعُ رَاكِبٍ^(٢)، يَعْنِي: الْقَادِمَ مِنْ سَفَرٍ، وَلَوْ مَاشِيًّا، (تُلْقُوا) أَي: تَلَقَّاهُمْ حَاضِرٌ عِنْدَ قُرْبِهِمْ مِنَ الْبَلَدِ، (وَلَوْ) كَانَ التَّلَقَّى (بِلا قَصْدٍ) نَصًّا؛ لِأَنَّهُ شَرْعٌ لِإِزَالَةِ ضَرَرِهِمْ بِالْغَبْنِ، وَلَا أَثَرَ

مَعْنَى الْمَالِ، وَأَنَّ الْوَصِيَّةَ لَمَّا كَانَ لِرُؤُومِهَا يَقِفُ عَلَى الْمَوْتِ، لَمْ تَبْطُلْ بِالْمَوْتِ، وَخِيَارُ الشَّرْطِ بِخِلَافِهِ. (خَطْهُ).

- (١) عَلَى قَوْلِهِ: (لَمْ يَرِدِ الشَّرْعُ بِتَحْدِيدِهِ) وَحَدَّهُ مَالُكَ بِالثَّلْثِ، وَهُوَ قَوْلُ ابْنِ أَبِي مُوسَى فِي «الْإِرْشَادِ» وَأَبِي بَكْرٍ فِي «التَّنْبِيهِ».
- قَالَ فِي «الشرح»^[١]: وَظَاهِرُ كَلَامِ الْخِرَقِيِّ: أَنَّ الْخِيَارَ يَنْبُتُ بِمَجَرَّدِ الْعَبْنِ وَإِنْ قَلَّ. وَقِيلَ: يُقَدَّرُ بِالشُّدُسِ. وَقِيلَ: بِالرُّبْعِ. (خَطْهُ).
- (٢) قَوْلُهُ: (جَمْعُ رَاكِبٍ) قَالَ الْخُلُوتِيُّ^[٢]: جَمْعُ رَكِبٍ، لَا جَمْعُ رَاكِبٍ. (خَطْهُ).

[١] «الشرح الكبير» (٣٣٨/١١).

[٢] «حاشية الخلوئي» (٦١٩/٢).

لِلْقَصْدِ فِيهِ. (إِذَا بَاغُوا) أَي: الرُّكْبَانُ، (أَوْ اشْتَرَوْا) قَبْلَ الْعِلْمِ بِالسَّعْرِ، (وَعُبْنُوا)؛ لحديث: «لَا تَلْقُوا الْجَلَبَ، فَمَنْ تَلَقَّاهُ فَاشْتَرَى مِنْهُ، فَإِذَا أَتَى الشُّوقَ، فَهُوَ بِالْخِيَارِ». رواه مُسْلِمٌ^[١]. وَصَحَّ الشَّرَاءُ مَعَ النَّهْيِ؛ لِأَنَّهُ لَا يَعُودُ لِمَعْنَى فِي الْبَيْعِ، وَإِنَّمَا هُوَ لِلْخَدِيعَةِ، وَيُمْكِنُ اسْتِدْرَاكُهَا بِالْخِيَارِ، أَشْبَهَ الْمُصْرَاةَ.

الصُّورَةُ الثَّانِيَّةُ: الْمَشَارُؤُ إِلَيْهَا بِقَوْلِهِ: (وَلِمُسْتَرْسِلٍ^(١) غُبْنٌ، وَهُوَ) مِنْ اسْتَرْسَلَ: إِذَا اطْمَأَنَّ، وَاسْتَأْنَسَ. وَشَرَعًا^(٢): (مَنْ جَهَلَ الْقِيَمَةَ) أَي: قِيَمَةَ الْمَبِيعِ، (وَلَا يُحْسِنُ يُمَّاكِسُ، مِنْ بَائِعٍ وَمُشْتَرٍ)؛ لِأَنَّهُ حَصَلَ لَهُ الْغُبْنُ؛ لَجَهْلِهِ بِالْبَيْعِ، أَشْبَهَ الْقَادِمَ مِنْ سَفَرٍ. وَيُقْبَلُ قَوْلُهُ بِيَمِينِهِ^(٣) فِي جَهْلِ الْقِيَمَةِ، إِنْ لَمْ تُكَذِّبْهُ قَرِينَةٌ. ذَكَرَهُ

(١) قوله: (مُسْتَرْسِلٍ) أَي: مُعْتَمِدٌ عَلَى صَدَقٍ غَيْرِهِ لِإِسْلَامَةِ سَرِيرَتِهِ، فَيُنْقَادُ لَهُ انْقِيَادَ الدَّابَّةِ لِقَائِدِهَا. (م خ)^[٢].

(٢) وَلَمْ يُثَبِّتْ أَبُو حَنِيفَةَ وَالشَّافِعِيُّ لِلْمُسْتَرْسِلِ خِيَارًا، وَلَوْ غُبْنٌ. قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[٣] بَعْدَ كَلَامِ سَبَقَ: فَتَلَخَّصَ أَنَّ الْمُسْتَرْسِلَ هُوَ الْجَاهِلُ بِالْقِيَمَةِ، بَائِعًا كَانَ أَوْ مُشْتَرِيًا. (خ طه).

(٣) قوله: (وَيُقْبَلُ قَوْلُهُ مَعَ يَمِينِهِ) أَنَّهُ جَاهِلٌ بِالْقِيَمَةِ، مَا لَمْ تُكُنْ قَرِينَةٌ تُكَذِّبُهُ.

[١] أخرجه مسلم (١٧/١٥١٩) من حديث أبي هريرة.

[٢] «حاشية الخلوتي» (٦١٩/٢).

[٣] «الإنصاف» (٣٤٣/١١).

فِي «الْإِقْنَاعِ».

وَقَالَ ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ: الْأَظْهَرُ: احْتِيَاجُهُ لِلْبَيِّنَةِ.

الصُّورَةُ الثَّلَاثَةُ: أُشِيرَ إِلَيْهَا بِقَوْلِهِ: (وَفِي نَجْشٍ؛ بَأَنَّ يُزَايِدَهُ) أَيِ: الْمَشْتَرِي (مَنْ لَا يُرِيدُ شِرَاءً) لِيُعْزَهُ. مِنْ نَجَشْتُ الصَّيْدَ، إِذَا أَثْرَثَهُ، كَأَنَّ النَّاجِشَ يُثِيرُ كَثْرَةَ الثَّمَنِ بِنَجْشِهِ.

قَالَ فِي «شَرْحِهِ»: وَظَاهِرُهُ: أَنَّهُ لَا بُدَّ أَنْ يَكُونَ الْمُزَايِدُ عَالِمًا بِالْقِيَمَةِ، وَالْمَشْتَرِي جَاهِلًا بِهَا.

(وَلَوْ) كَانَتْ الْمُزَايِدَةُ (بَلَا مُوَاطَاةٍ) مَعَ بَائِعٍ؛ لَمَا تَقَدَّمَ فِي الصُّورَةِ الْأُولَى.

(وَمِنْهُ) أَيِ: النَّجْشِ: قَوْلُ بَائِعٍ: (أَعْطَيْتُ) فِي السَّلْعَةِ (كَذَا. وَهُوَ) أَيِ: الْبَائِعِ (كَاذِبٌ).

وَيَحْرُمُ النَّجْشُ؛ لِتَغْيِيرِهِ الْمَشْتَرِيَّ، وَلِهَذَا يَحْرُمُ عَلَى بَائِعٍ سَوْمٌ^(١)

وَأَمَّا مَنْ لَهُ خِبْرَةٌ بِسَعْرِ الْمُبِيعِ، وَيَدْخُلُ عَلَى بَصِيرَةٍ بِالْغَبَنِ، وَمَنْ غُبِنَ لَاسْتِعْجَالِهِ فِي الْبَيْعِ، وَلَوْ تَوَقَّفَ وَلَمْ يَتَعَجَّلْ لَمْ يُغَبِنَ، فَلَا خِيَارَ لَهُمَا. (إِقْنَاعٌ)^[١].

(١) قَالَ فِي «الْإِقْنَاعِ»: وَالْمَرَادُ بِتَحْرِيمِ سَوْمِهِ السَّلْعَةَ لِيُبْذَلَ قَرِيبًا مِنْهُ، أَنَّ ذَلِكَ بِالْمُسْتَرْسِلِ دُونَ الْعَارِفِ بِالسَّعْرِ.

[١] «الْإِقْنَاعُ» (٢/٢٠٨).

مُشْتَرٍ كَثِيرًا، لِيَبْذُلَ قَرِيبًا مِنْهُ. ذَكَرَهُ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ.
وإنْ أَحْبَبَهُ أَنَّهُ اشْتَرَاهَا بِكَذَا، وَكَانَ زَائِدًا عَمَّا اشْتَرَاهَا بِهِ: لَمْ يَبْطُلِ
الْبَيْعُ، وَكَانَ لَهُ الْخِيَارُ. صَحَّحَهُ فِي «الْإِنْصَافِ».
(وَلَا أَرَشَ) لِمَغْبُونٍ (مَعَ إِمْسَاكِ) مَبِيعٍ؛ لِأَنَّ الشَّرْعَ لَمْ يَجْعَلْهُ لَهُ،
وَلَمْ يَفُتْ عَلَيْهِ جُزْءٌ مِنْ مَبِيعٍ يَأْخُذُ الْأَرْضَ فِي مُقَابَلَتِهِ.
(وَمَنْ قَالَ) مِنْ بَائِعٍ وَمُشْتَرٍ (عِنْدَ الْعَقْدِ: لَا خِلَابَةَ) أَيِ:
خَدِيعَةٍ^(١): (فَلَهُ الْخِيَارُ إِذَا خُلِبَ)^(٢) أَيِ: خُدِعَ. وَمِنْهُ: إِذَا لَمْ تَغْلِبْ

قال في «الغاية»^[١]: وَيَتَجَهُّ هَذَا إِنْ زَادَ لِيُغَرَّ، فَإِنْ زَادَ لِيَبْلَغَ الْقِيَمَةَ فَلَا
تَحْرِيمَ.

(١) قال في «الفروع»^[٢]: وَنَصُّهُ: مَنْ قَالَ عِنْدَ الْعَقْدِ: لَا خِلَابَةَ، فَلَهُ
الْخِيَارُ إِنْ خَلَبَتْهُ، خِلَافًا لِلشَّيْخِ وَغَيْرِهِ؛ لَخَبَرِ حَبَّانَ: أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ قَالَ
لَهُ: «إِذَا بَايَعْتَ فَقُلْ: لَا خِلَابَةَ، وَلَكَ الْخِيَارُ ثَلَاثًا»^[٣].
وَفِي «غُيُونِ الْمَسَائِلِ» وَغَيْرِهَا: أَنَّهُ خَاصٌّ بِهِ، وَلِهَذَا يُجْعَلُ لَهُ الْخِيَارُ بِلَا
شَرْطٍ. كَذَا قَالُوا.

(٢) قوله: (فَلَهُ الْخِيَارُ إِذَا خُلِبَ) أَيِ: وَلَوْ لَمْ يَكُنْ مِنَ الصُّوَرِ الْمُتَقَدِّمَةِ،
كَمَا هُوَ ظَاهِرٌ كَلَامِهِمْ، وَإِلَّا لَمْ يَكُنْ لِقَوْلِهِ تَأْثِيرٌ. (م خ)^[٤]. (خطه).

[١] «غاية المنتهى» (٥٣٣/١).

[٢] «الفروع» (٢٣٣/٦).

[٣] سيأتي تخريجه قريبًا.

[٤] «حاشية الخلوتي» (٦٢٠/٢).

فَاخْلُبْ؛ لَمَّا رُوِيَ: أَنَّ رَجُلًا ذَكَرَ لِلنَّبِيِّ ﷺ أَنَّهُ يُخَدِّعُ فِي الْبُيُوعِ، فَقَالَ: «إِذَا بَايَعْتَ فَقُلْ: لَا خِلَابَةَ» مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١]. وَهِيَ بِكَسْرِ الْحَاءِ: الْخَدِيعَةُ.

(وَالْغَبْنُ مُحَرَّمٌ)؛ لَمَّا فِيهِ مِنَ التَّغْيِيرِ بِالْمَشْتَرِي. (وِخْيَارُهُ) أَي: الْغَبْنُ: (ك) خِيَارٍ (عَيْبٍ، فِي عَدَمِ فَوْرِيَّةٍ)؛ لِثُبُوتِهِ لِدَفْعِ ضَرَرٍ مُتَحَقِّقٍ، فَلَمْ يَسْقُطْ بِالتَّأْخِيرِ بِلَا رِضَا، كَالْقِصَاصِ.

(وَلَا يَمْنَعُ الْفَسْخَ) لِغَبْنٍ (تَعْيِيهِ) أَي: حَدُوثِ عَيْبٍ بِالْمَبِيعِ عِنْدَ مُشْتَرِي، (وَعَلَى مُشْتَرِي الْأَرْضِ) لَعَيْبٍ حَدَثَ عِنْدَهُ إِذَا رَدَّه، كَالْمَعِيبِ إِذَا تَعَيَّبَ عِنْدَهُ، وَرَدَّه.

(وَلَا) يَمْنَعُ الْفَسْخَ (تَلَفُهُ) أَي: الْمَبِيعِ. (وَعَلَيْهِ) أَي: الْمَشْتَرِي (قِيمَتُهُ) لِإِنَائِعِهِ؛ لِأَنَّهُ فَوْتُهُ عَلَيْهِ. وَظَاهِرُهُ: وَلَوْ مِثْلِيًّا.

(وَلِلْإِمَامِ جَعَلَ عِلَامَةً تَنْفِي الْغَبْنَ عَمَّنْ يُغَبِّنُ كَثِيرًا)؛ لِأَنَّهُ مَصْلَحَةٌ. (وَكَيْعٍ) فِي غَبْنٍ: (إِجَارَةٌ^(١))؛ لِأَنَّهَا يَبِيعُ الْمَنَافِعَ. (لَا نِكَاحَ)،

وَاخْتَارَ الْمَوْفَّقُ وَغَيْرُهُ: لَا خِيَارَ لَهُ. وَحَمَلُوا الْخَبَرَ عَلَى أَنَّهُ خَاصٌّ بِجَبَّانٍ.

(١) قَوْلُهُ: (وَكَيْعٍ إِجَارَةٌ) وَفِي «الْإِقْنَاعِ» وَ«شَرْحِهِ»^[٢]: وَيَرْجِعُ الْمُؤَجَّرُ عَلَى الْمُسْتَأْجِرِ بِالْقِسْطِ مِنْ أَجْرَةِ الْمَثَلِ لَا بِالْقِسْطِ مِنَ الْمَسْمُومِ فِي

[١] أَخْرَجَهُ الْبُخَارِيُّ (٢١١٧)، وَمُسْلِمٌ (٤٨/١٥٣٣) مِنْ حَدِيثِ ابْنِ عَمْرٍ.

[٢] «كُشَافُ الْقِنَاعِ» (٤٣٦/٧).

فلا فَسَخَ لِأَحَدِ الزَّوْجَيْنِ إِنْ غُيِبَ فِي الْمُسَمَّى ؛ لِأَنَّ الصَّدَاقَ لَيْسَ رُكْنًا فِي النِّكَاحِ .

(فَإِنْ فَسَخَ) مُؤَجَّرٌ غُرٌّ، فَاجَرَ بِدُونِ أُجْرَةِ الْمِثْلِ (فِي أَثْنَائِهَا) أَيِ : مُدَّةِ الْإِجَارَةِ : (رَجَعَ) عَلَى مُسْتَأْجِرٍ (بِالْقِسْطِ مِنْ أُجْرَةِ الْمِثْلِ) لَمَّا مَضَى . وَ(لَا) يَرْجِعُ بِالْقِسْطِ (مِنْ) الْأَجْرِ (الْمُسَمَّى^(١)) ؛ لِأَنَّهُ لَا يَسْتَدْرِكُ بِهِ ظِلَامَةَ الْغَيْبِ ؛ لِأَنَّهُ يَلْحَقُهُ فِيمَا يَلْزَمُهُ مِنْ ذَلِكَ لِمُدَّتِهِ ، بِخِلَافِ مَا لَوْ ظَهَرَ عَلَى عَيْبٍ بِمُؤَجَّرَةٍ ، فَفَسَخَ ، فَيَرْجِعُ بِقِسْطِهِ مِنْ الْمُسَمَّى ؛ لِأَنَّهُ يَسْتَدْرِكُ بِذَلِكَ ظِلَامَتَهُ ؛ لِأَنَّهُ يَرْجِعُ بِقِسْطِهِ مِنْهَا مَعِيًا ، فَيَرْتَفِعُ عَنْهُ الضَّرَرُ بِذَلِكَ . نَقَلَهُ الْمَجْدُ عَنْ الْقَاضِي .

الْقِسْمُ (الرَّابِعُ : خِيَارُ التَّدْلِيلِ) مِنَ الدَّلِيلِ - بِالتَّحْرِيكِ - بِمَعْنَى :

الْإِجَارَةُ ، وَإِنْ كَانَ الْمُؤَجَّرُ قَبَضَ الْأَجْرَةَ مِنَ الْمُسْتَأْجِرِ ثُمَّ فَسَخَ ، رَجَعَ عَلَيْهِ ، أَيِ : عَلَى الْمُؤَجَّرِ مُسْتَأْجِرٌ ، بِالْقِسْطِ مِنَ الْمُسَمَّى مِنَ الْأَجْرَةِ فِي الْمُسْتَقْبَلِ الْبَاقِي مِنَ مُدَّةِ الْإِجَارَةِ ، وَيَرْجِعُ عَلَيْهِ أَيْضًا بِمَا زَادَ عَنْ أُجْرَةِ الْمِثْلِ فِي الْمَاضِي ، إِنْ كَانَ هُوَ الْمَغْبُونُ ، وَإِنْ كَانَ الْمَغْبُونُ الْمُؤَجَّرَ فَإِنَّهُ يَرْجِعُ بِمَا نَقَصَ مِنْ أُجْرَةِ الْمِثْلِ فِي الْمَاضِي . (خَطَهُ) .

(١) قَوْلُهُ : (لَا مِنَ الْمُسَمَّى) وَفِي «الْغَايَةِ»^[١] : بَعْدَهُ . وَيَرْجِعُ مَغْبُونٌ بِمَا زَادَ . قَالَ : وَبِفَسْخِ لَعِيبٍ يُؤْخَذُ الْقِسْطُ مِنَ الْمُسَمَّى ، وَيُرْجَعُ بِأَرْشِ عَيْبٍ . (خَطَهُ) .

الظُّلْمَةِ، كَأَنَّ الْبَائِعَ بِفِعْلِهِ الْآتِي صَيَّرَ الْمُشْتَرِيَ فِي ظُلْمَةٍ (بِمَا يَزِيدُ بِهِ الثَّمَنُ) وَلَوْ لَمْ يَكُنْ عَيْبًا، (كَتَصْرِيةِ اللَّبَنِ^(١)) أَي: جَمَعِهِ (فِي الضَّرْعِ)؛ لَحَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ مَرْفُوعًا: «لَا تُصَرُّوا الْإِبِلَ وَالْغَنَمَ، فَمَنْ ابْتَاعَهَا، فَهُوَ بِخَيْرِ النَّظَرَيْنِ بَعْدَ أَنْ يَحْلِبَهَا، إِنْ شَاءَ أَمْسَكَ، وَإِنْ شَاءَ رَدَّهَا وَصَاعًا مِنْ تَمْرٍ». مُتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١].

(و) كـ (تَحْمِيرِ وَجْهِهِ، وَتَسْوِيدِ شَعْرِ رَقِيقِي، وَتَجْعِيدِهِ) أَي: الشَّعْرِ.

(و) كـ (جَمْعِ مَاءِ الرَّحَى) الَّتِي تَدُورُ بِالْمَاءِ، (وإِرسالِهِ) أَي: الْمَاءِ (عِنْدَ عَرْضِ) لِبَيْعٍ؛ لِيَشْتَدَّ دَوْرَانُ الرَّحَى إِذَنْ، فَيُظَنُّهُ الْمُشْتَرِي عَادَةً، فَيَزِيدُ فِي الثَّمَنِ.

فَإِذَا تَبَيَّنَ لِمُشْتَرٍ ذَلِكَ: فَلَهُ الْخِيَارُ، كَالْمُصَرَّاةِ؛ وَلَأنَّهُ تَغْيِيرُ لِمُشْتَرٍ، أَشَبَّهُ النَّجْشَ.

(١) قَوْلُهُ: (كَتَصْرِيةِ اللَّبَنِ) قَالَ ابْنُ رَزِينٍ فِي «التَّهْذِيبِ» فِي «بَابِ الْمُصَرَّاةِ»: الْمُصَرَّاةُ: الْحَيَوَانُ الَّذِي قَدْ جُمِعَ لَبَنُهُ فِي ضَرْعِهِ. وَالتَّصْرِيةُ: حَبْسُ الْمَاءِ. يُقَالُ: صَرَّرَ الْمَاءَ، وَصَرَّاهُ بِالْحَوْضِ، وَبِظَهْرِهِ إِذَا تَرَكَ الْجَمَاعَ، قَالَ الشَّاعِرُ:

رَأْتُ غُلَامًا قَدْ صَرَّى فِي فَقْرَتِهِ مَاءَ الشَّبَابِ غُنْفُوانَ شِرَّتِهِ

وكذا: تحسِينُ وَجْهِ الصُّبْرَةِ، أو الثَّوبِ، وَصَقْلِ وَجْهِ المَتَاعِ، وَنَحْوِهِ^(١).

بِخِلَافِ عَلْفِ الدَّائِبَةِ حَتَّى تَمْتَلِئَ خَوَاصِرُهَا، فَيُظَنَّ حَمْلُهَا، وَتَسْوِيْدُ أَنْامِلِ عَبْدٍ أَوْ ثَوْبِهِ، لِيُظَنَّ أَنَّهُ كَاتِبٌ أَوْ حَدَّادٌ^(٢)، وَكَبِيرُ ضَرْعِ الشَّاةِ خِلْقَةً، بِحَيْثُ يُظَنَّ أَنَّهَا كَثِيرَةُ اللَّبَنِ: فَلَا خِيَارَ بِهِ؛ لِأَنَّهُ لَا يَتَعَيَّنُ لِلجِهَةِ الَّتِي ظُنَّتْ^(٣).

(وَيَحْرُمُ) تَدْلِيْسُ، (ك) تَحْرِيْمِ (كَتَمِ عَيْبٍ^(٤))؛ لِحَدِيثِ عُقْبَةَ بْنِ عَامِرٍ مَرْفُوعًا: «المُسْلِمُ أَخُو الْمُسْلِمِ، وَلَا يَحِلُّ لِمُسْلِمٍ بَاعَ مِنْ أَخِيهِ بَيْعًا فِيهِ عَيْبٌ إِلَّا بَيَّنَّهُ لَهُ». رواه أحمد، وأبو داود، والحاكم^[١].

(١) قوله: (وَصَقْلِ وَجْهِ المَتَاعِ .. إلخ) وَصَقْلِ الإسْكَافِ وَجْهَ المَتَاعِ الذي يُدَّاسُ فِيهِ.

(٢) قوله: (لِيُظَنَّ أَنَّهُ كَاتِبٌ أَوْ حَدَّادٌ .. إلخ) إِذْ يَحْتَمِلُ أَنَّهُ غُلَامٌ لِأَحَدِهِمَا.

(٣) قوله: (لَا يَتَعَيَّنُ لِلجِهَةِ) أَي: قَدْ يَكُونُ طَبَّاخًا أَوْ غَيْرَ ذَلِكَ. (تقرير).

(٤) قال في «الاختيارات»^[٢]: وَيَحْرُمُ كَتَمُ الْعَيْبِ فِي السَّلْعَةِ. وكذا لو أَعْلَمَهُ بِهِ وَلَمْ يُعْلِمْهُ قَدَرَ عَيْبِهِ. يعني: أَنَّهُ يَحْرُمُ.

قال: وَيَجُوزُ عِقَابُهُ بِالتَّصَدُّقِ بِهِ وَإِتْلَافِهِ إِذَا دَلَّسَهُ. وقال: أَفْتَى بِهِ طَائِفَةٌ مِنْ أَصْحَابِنَا.

[١] أخرجه أحمد (٦٥٣/٢٨) (١٧٤٥١)، والحاكم (٨/٢)، ولم أجده عند أبي داود، ولم يرقم له المزي في «تحفة الأشراف» (٩٩٣٢)، وإنما هو عند ابن ماجه (٢٢٤٦). وصححه الألباني في «الإرواء» (١٣٢١).

[٢] «الاختيارات» ص (١٢٦).

وَحَدِيثٍ: «مَنْ غَشَّنَا لَيْسَ مِنَّا»^[١]. وَحَدِيثٍ: «مَنْ بَاعَ عَيْبًا لَمْ يُبَيِّنْهُ، لَمْ يَزَلْ فِي مَقْتٍ مِنَ اللَّهِ، وَلَمْ تَزَلِ الْمَلَائِكَةُ تَلْعَنُهُ». رَوَاهُ ابْنُ مَاجَهَ^[٢].

(وَيَتَبْتُ لِمُشْتَرٍ) بِتَدْلِيْسٍ: (خِيَارُ الرَّدِّ، وَلَوْ حَصَلَ) التَّدْلِيْسُ فِي مَبِيعٍ (بِلا قَصْدٍ) كَحُمْرَةِ وَجْهِ جَارِيَةٍ لَحَجَلٍ، أَوْ تَعَبٍ، وَنَحْوِهِ؛ لِأَنَّهُ لَا أَثَرَ لَهُ فِي إِزَالَةِ ضَرَرِ الْمُشْتَرِي. فَإِنْ عَلِمَ مُشْتَرٍ بِتَدْلِيْسٍ: فَلَا خِيَارَ لَهُ؛ لَدُخُولِهِ عَلَى بَصِيرَةٍ. وَكَذَا: لَوْ دَلَّسَهُ بِمَا لَا يَزِيدُ بِهِ الثَّمَنُ، كَتَسْبِيْطِ الشَّعْرِ؛ لِأَنَّهُ لَا ضَرَرَ بِذَلِكَ عَلَى مُشْتَرٍ.

(وَمَتَى عَلِمَ) مُشْتَرٍ^(١) (التَّصْرِيَةُ: خَيْرٌ ثَلَاثَةَ أَيَّامٍ مُنْذُ عَلِمَ) بِهَا؛ لِحَدِيثٍ: «مَنْ اشْتَرَى مُصْرَرًا، فَهُوَ بِالْخِيَارِ فِيهَا ثَلَاثَةَ أَيَّامٍ، إِنْ شَاءَ

(١) قَالَ فِي «جَمْعِ الْجَوَامِعِ»: الْخَامِسُ: الْمُصْرَرَةُ تُعْلَمُ بِثَلَاثَةِ أُمُورٍ؛ بِإِقْرَارِ الْبَائِعِ، وَبِالْبَيِّنَةِ، وَنُقْصَانِ اللَّبَنِ فِيْمَا بَعْدَ الْمَرَّةِ الْأُولَى. فَلَوْ قَالَ الْمُشْتَرِي: نَقَصَ اللَّبَنُ عَنِ الْمَرَّةِ الْأُولَى، وَقَالَ الْبَائِعُ: لَمْ يَنْقُصْ. فَالْقَوْلُ قَوْلُ الْمُشْتَرِي؛ لِأَنَّ ذَلِكَ لَا يُعْلَمُ إِلَّا مِنْهُ. وَيَحْتَمِلُ: الْقَوْلُ قَوْلُ الْبَائِعِ.

[١] أَخْرَجَهُ مُسْلِمٌ (١٠١/١٦٤) مِنْ حَدِيثِ أَبِي هُرَيْرَةَ.

[٢] أَخْرَجَهُ ابْنُ مَاجَهَ (٢٢٤٧) مِنْ حَدِيثِ وَائِلَةَ بْنِ الْأَسْقَعِ. وَقَالَ الْأَبْنَانِيُّ: ضَعِيفٌ جَدًّا.

أَمَسَكَهَا، وَإِنْ شَاءَ رَدَّهَا، وَرَدَّ مَعَهَا صَاعًا مِنْ تَمْرٍ». رواه مُسْلِمٌ^[١].
(بَيْنَ إِمْسَاكِ بِلَا أَرْضٍ)؛ لظَاهِرِ الْخَبَرِ.

(و) بَيْنَ رَدِّ مَعَ صَاعِ تَمْرٍ سَلِيمٍ، إِنْ حَلَبَهَا^(١)؛ لِلْخَبَرِ^[٢]. (وَلَوْ زَادَ) صَاعُ التَّمْرِ (عَلَيْهَا) أَي: الْمُصْرَاةَ (قِيَمَةً) نَصًّا؛ لظَاهِرِ الْخَبَرِ. (وَكَذَا: لَوْ زِدْتَ) مُصْرَاةً (بِغَيْرِهَا) أَي: التَّصْرِيتِ، كَعَيْبٍ؛ قِيَاسًا عَلَيْهَا. وَيَتَعَدَّدُ الصَّاعُ بِتَعَدُّدِ الْمُصْرَاةِ. وَلَهُ رَدُّهَا - بَعْدَ رِضَاهُ بِالتَّصْرِيتِ - بِعَيْبٍ غَيْرِهَا.

(فَإِنْ عَدِمَ) التَّمْرَ بِمَحَلِّ رَدِّ الْمُصْرَاةِ: (ف) عَلَيْهِ (قِيَمَتُهُ)؛ لِأَنَّهَا بَدَلٌ مِثْلُهُ عِنْدَ إِعْوَاذِهِ، (مَوْضِعَ عَقْدٍ)؛ لِأَنَّهُ مَحَلُّ الْوُجُوبِ.
(وَيُقْبَلُ رَدُّ اللَّبَنِ) الْمَحْلُوبِ مِنْ مُصْرَاةٍ، إِنْ كَانَ (بِحَالِهِ) لَمْ يَتَغَيَّرْ، (بَدَلَ التَّمْرِ)، كَرَدُّهَا بِهِ قَبْلَ الْحَلْبِ، إِنْ ثَبَّتَ التَّصْرِيتُ.
(و) خِيَارُ (غَيْرِهَا) أَي: الْمُصْرَاةِ: (عَلَى التَّرَاخِي، ك) خِيَارِ (مَعِيبٍ)؛ لِمَا تَقَدَّمَ فِي الْعَبْنِ.

(١) «تَنْبِيْهُ»: إِنَّمَا أُلْزِمَ بِعَوَضِهِ؛ لِأَنَّهُ جُزْءٌ مِنَ الْمَبِيعِ الَّذِي وَقَعَ عَلَيْهِ الْعَقْدُ، بِخِلَافِ نَمَاءِ الْمَتَعِيِّ وَكَسْبِهِ إِذَا قُلْنَا: يَكُونُ لِلْمُشْتَرِي، فَإِنَّهُ قَدْ حَصَلَ فِي مِلْكِهِ؛ لِأَنَّهُ مَا وَقَعَ عَلَيْهِ الْعَقْدُ. (حاشية ابن قندس)^[٣].

[١] أخرجه مسلم (٢٤/١٥٢٤) من حديث أبي هريرة.

[٢] أخرجه البخاري (٢١٥١)، ومسلم (٢٣/١٥٢٤) من حديث أبي هريرة.

[٣] «حاشية الفروع» (٢٢٧/٦).

(وإن صارَ لَبْنُهَا) أي: المَصْرَاةُ (عَادَةً: سَقَطَ الرَّدُّ) بِالتَّصْرِيقِ؛
لِزَوَالِ الضَّرَرِ، (كَعَيْبٍ زَالٍ) مِنْ مَبِيعٍ قَبْلَ رَدِّ؛ لِأَنَّ الْحُكْمَ يَدُورُ مَعَ
عِلَّتِهِ، (و) كَأَمَةِ (مُزَوَّجَةٍ) اشْتَرَاهَا، (و) (بَانَتْ) قَبْلَ رَدِّ، فَيَسْقُطُ. فَإِنْ
كَانَ الطَّلَاقُ رَجْعِيًّا، فَلَا.

(وإن كان) وَقَتَ عَقْدِ (بَغِيرِ مُصْرَاةٍ لَبْنٍ كَثِيرٍ فَحَلَبَهُ، ثُمَّ رَدَّهَا
بَعِيْبٌ^(١): رَدُّهُ) أي: اللَّبْنِ، إِنْ بَقِيَ، (أَوْ) رَدَّ (مِثْلَهُ إِنْ عُدِمَ^(٢)) اللَّبْنُ؛
لَأَنَّهُ مَبِيعٌ. فَإِنْ كَانَ يَسِيرًا: لَمْ يَلْزَمُهُ رَدُّهُ وَلَا بَدَلُهُ. وَمَا حَدَثَ بَعْدَ
الْبَيْعِ: فَلَا يَرُدُّهُ، وَإِنْ كَثُرَ؛ لِأَنَّهُ نَمَاءٌ مُنْفَصِلٌ.

(وَلَهُ) أي: الْمُشْتَرِي: (رَدُّ مُصْرَاةٍ مِنْ غَيْرِ بَهِيمَةِ الْأَنْعَامِ) كَأَمَةِ،
وَأَتَانٍ (مَجَانًا)؛ لِأَنَّهُ لَا يُعْتَاظُ عَنْهُ عَادَةً.

قال في «الفروع»: كَذَا قَالُوا، وَلَيْسَ بِمَانِعٍ.

قال (الْمَنْقُحُ: بَلْ بِقِيَمَةٍ مَا تَلَفَ مِنَ اللَّبْنِ) إِنْ كَانَ لَهُ قِيَمَةٌ.

قُلْتُ: الْقِيَاسُ: بِمِثْلِهِ، كَبَقَايِ الْمَتَلَفَاتِ.

الْقِسْمُ (الْخَامِسُ: خِيَارُ الْعَيْبِ، وَمَا بِمَعْنَاهُ) أي: الْعَيْبِ، وَيَأْتِي.

(١) قوله: (رَدَّهَا بَعِيْبٌ) لَيْسَ بِقَيْدٍ. (م خ) ^[١]. (خطه).

(٢) قوله: (إِنْ عُدِمَ) أَوْ تَغَيَّرَ، كَمَا لَوْ رَوَّيَهُ، أَوْ جَبَّئَهُ. (م خ) ^[٢]. (خطه).

[١] «حاشية الخلوتي» (٢/٦٢٢).

[٢] «حاشية الخلوتي» (٢/٦٢٢).

(وهو) أي: العيب، وما بمعناه: (نَقْصٌ^(١) مَبِيع) وإن لم تنقص به قيمته، بل زادت كخصاء. (أو) نَقْصٌ (قِيمَتِهِ عَادَةً) فما عدّه التجار مُنْقِصًا: أُنِيطَ الحُكْمُ بِهِ؛ لَأَنَّهُ لم يَرِدْ في الشَّرْعِ نَصٌّ في كُلِّ فَرْدٍ مِنْهُ، فُرِجَ فِيهِ إِلَى أَهْلِ الشَّائِنِ^(٢).

(كَمَرَضٍ) بِحَيَوَانٍ يَجُوزُ بَيْعُهُ عَلَى جَمِيعِ حَالَاتِهِ، (و) ك(بَخْرٍ) فِي عَبْدٍ، أَوْ أَمَةٍ، (وَحَوْلٍ، وَخَرَسٍ، وَكَالْفِ^(٣))،

(١) على قوله: (نَقْصٌ مَبِيع) وفي «الترغيب» وغيره: الْعَيْبُ نَقِصَةٌ يَقْتَضِي الْعُرْفُ سَلَامَةَ الْمَبِيعِ مِنْهَا غَالِبًا. (خطه).

(٢) قال في «جمع الجوامع»: وَأَمَّا الْقَمْلُ الْكَثِيرُ فِي ثَوْبٍ، وَعِبَاءَةٌ، وَفَرَوَةٌ، فَيَتَوَجَّهُ فِيهِ اِحْتِمَالَانِ: أَحَدُهُمَا: هُوَ عَيْبٌ؛ لِأَنَّهُ يَنْقُصُ الْقِيَمَةَ؛ لِنُفْرَةِ النَّفْسِ مِنْهُ غَالِبًا، وَهُوَ الْمَخْتَارُ.

إِلَى أَنْ قَالَ: وَأَمَّا كَوْنُ الدَّارِ مَخُوفَةً أَوْ مُفْرِغَةً، هَلْ هُوَ عَيْبٌ؟ يَتَوَجَّهُ اِحْتِمَالَانِ، الْمَخْتَارُ: نَعَمْ.

وإن كانت الدار ونحوها مُفْرِغَةً، مَنْ سَكَنَ بِهَا جُرْنٌ، أَوْ أَذَى^[١] مَنْ سَكَنَ بِهَا مِنْهُمْ، أَوْ رُجِمَ وَنَحْوَ ذَلِكَ، فَعَيْبٌ فِي ظَاهِرِ كَلَامِهِمْ. وَإِنْ أَفْزَعَتْ لِكِبَرِهَا أَوْ اتِّسَاعِهَا، فَلَيْسَ بِعَيْبٍ.

وَكَوْنُ الْأَرْضِ لَا مَاءَ لَهَا، أَوْ لَهَا مَاءٌ لَا يَكْفِيهَا عَيْبٌ.

قال أبو العباس: والجارُ الشَّوْءُ عَيْبٌ. قُلْتُ: وَعَدَمُ الْجَارِ عَيْبٌ.

(٣) الْكَالْفُ: شَيْءٌ يَعْلُو الْوَجْهَ كَالسَّمِيسِمِ، وَيَكُونُ لَوْنٌ بَيْنَ السَّوَادِ

[١] كذا بالأصول الخطية. والصواب: «أوذى». وستأتي على الصواب (ص ٦٠٩).

وَطَرَشٍ^(١)، وَقَرَعٍ) وَإِنْ لَمْ يَكُنْ لَهُ رِيحٌ مُنْكَرَةٌ.

(وَتَحْرِيمِ عَامٍ^(٢)) بِمِلْكٍ، وَنِكَاحٍ، (كَمَجُوسِيَّةٍ) بِخِلَافِ نَحْوِ أُخْتِهِ مِنْ رَضَاعٍ.

(و) كـ(عَقْلٍ، وَقَرْنٍ، وَفَتْقٍ، وَرَتَقٍ) وَتَأْتِي فِي النِّكَاحِ.

(و) كـ(اسْتِحَاضَةٍ، وَجُنُونٍ، وَسُعَالٍ، وَبُحَّةٍ، وَحَمْلِ أَمَةٍ^(٣)) لَا بَهِيمَةٍ، فَهُوَ زِيَادَةٌ إِنْ لَمْ يَضُرَّ بِلَحْمٍ^(٤).

(و) كـ(لِذَهَابِ جَارِحَةٍ) كَأُصْبُعٍ مَبِيعٍ، (أَوْ) ذَهَابِ (سِنٍّ مِنْ

كَبِيرٍ) أَي: مَمَّنْ تُغَرَّ، وَلَوْ آخِرَ أَضْرَاسٍ. (و) كـ(زِيَادَتِهَا) أَي: الْجَارِحَةِ، كَأُصْبُعٍ زَائِدَةٍ، أَوْ السِّنِّ.

وَالْحُمْرَةِ، كُدْرَةِ تَعْلُو الْوَجْهَةِ. (خطه). (قاموس).

(١) الطَّرَشُ أَهْوَنُ الصَّمَمِ. (قاموس).

(٢) قوله: (وَتَحْرِيمِ عَامٍ .. إلخ) اعْلَمْ أَنَّكَ إِذَا اشْتَرَيْتَ أُمَّةً تُرِيدُ أَنْ تَسْتَمِيعَ بِهَا، فَبَانَتَ مَجُوسِيَّةً، فَذَلِكَ غَيْبٌ تُرَدُّ بِهِ؛ لِأَنَّهُ تَحْرِيمٌ عَامٌّ عَلَيْكَ وَعَلَى جَمِيعِ النَّاسِ، بِخِلَافِ مَا لَوْ بَانَتَ أُخْتُهُ مِنْ رَضَاعٍ، فَإِنْ تَحْرِيمُهَا خَاصٌّ بِالْمُشْتَرِي؛ لِأَنَّهُ يَأْتِيكَ مَنْ يَرَعُبُ فِي شِرَائِهَا فَتَبِيعُهَا عَلَيْهِ.

(٣) وَالْأَصْحَحُ عِنْدَ الشَّافِعِيَّةِ: أَنَّ الْحَمْلَ عَيْبٌ فِي الْأَمَةِ دُونَ سَائِرِ الْحَيَوَانِ. (خطه).

(٤) قوله: (إِنْ لَمْ يَضُرَّ بِاللَّحْمِ) أَي: بِمَرَادٍ لِلَّحْمِ.

(و) كـ (زَنَى مَنْ بَلَغَ عَشْرًا) نَصًّا، مِنْ عَبْدٍ أَوْ أَمَةٍ. (و) كـ (شُرِبَهُ مُسْكِرًا، وَسَرِقَتِهِ، وَإِبَاقِهِ، وَبَوْلُهُ فِي فِرَاشِهِ). فَإِنْ كَانَ مَنْ دُونَ عَشْرِ: فَلَيْسَ عَيْبًا.

(وَحُمُقٌ كَبِيرٌ) أَي: بِالِغِ، (وَهُوَ) أَي: الْحُمُقُ: (ارْتِكَابُهُ الْخَطَأَ عَلَى بَصِيرَةٍ^(١)).

(و) كـ (فَزَعَهُ) أَي: الرَّقِيقِ الْكَبِيرِ، فَزَعًا (شَدِيدًا^(٢))، وَكَوْنَهُ أَي: الرَّقِيقِ (أَعْسَرَ لَا يَعْمَلُ بِيَمِينِهِ عَمَلَهَا الْمُعْتَادَ^(٣)). فَإِنْ عَمِلَهُ: فَرِيَادَةٌ خَيْرٍ. وَكَثْرَةُ كَذِبٍ، وَتَخْنِيثٌ، وَكَوْنُهُ خُنْثَى، وَإِهْمَالُ الْأَدَبِ وَالْوَقَارِ فِي مَحَالِّهِمَا. نَصًّا. وَلَعَلَّ الْمَرَادَ: فِي غَيْرِ الْجَلْبِ، وَالصَّغِيرِ. (وَعَدَمِ خِتَانِ ذَكَرٍ) كَبِيرٍ، لَا صَغِيرٍ، وَلَا أُنْثَى. (وَعَثْرَةٌ مَرْكُوبٍ، وَكَدْمُهُ) أَي: عَضُّهُ، (وَرَفْسُهُ^(٤))، وَحَرْنُهُ،

(١) سُئِلَ ثَعْلَبٌ عَنِ الْأَحْمَقِ؟ قَالَ: هُوَ فَاسِدُ الْعَقْلِ الَّذِي لَا يَنْتَفِعُ بِعَقْلِهِ. وَقِيلَ: الْأَحْمَقُ مَنْ يَفْعَلُ مَا يَضُرُّهُ مَعَ عِلْمِهِ بِقُبْحِهِ. (خطه).

(٢) قوله: (شَدِيدًا) قَضِيَّةٌ كَلَامُهُ فِي «شَرْحِهِ» أَنَّهُ قَيْدٌ فِي الْفَرْعِ، وَيُمْكِنُ أَنْ يَكُونَ فِيهِ وَفِي الْحُمُقِ. قَالَ فِي «الْمَغْنِيِّ»: وَحُمُقٌ شَدِيدٌ. (خطه).

(٣) قوله: (لَا يَعْمَلُ بِيَمِينِهِ .. إلخ) وَأَمَّا مَنْ يَعْمَلُ بِشِمَالِهِ عَمَلَ يَمِينِهِ الْمُعْتَادَ، فَإِنَّهُ يُسَمَّى أَعْسَرَ يَسْرَ. (خطه).

(٤) قوله: (وَرَفْسُهُ) أَي: بِرِجْلِ وَاحِدَةٍ.

وَكَوْنِهِ شَمُوسًا^(١)، أَوْ بِعَيْنِهِ ظَفْرَةٌ^(٢).

(و) مَا بِمَعْنَى الْعَيْبِ^(٣)، كـ (طُولِ مُدَّةِ نَقْلِ مَا فِي دَارٍ مَبِيعَةٍ عُرْفًا)؛ لَطُولِ تَأْخُرِ تَسْلِيمِ الْمَبِيعِ بِلَا شَرْطٍ، كَمَا لَوْ كَانَتْ مُؤَجَّرَةً. فَإِنْ لَمْ تَطُلِ الْمُدَّةُ عُرْفًا^(٤)، فَلَا خِيَارَ. (وَلَا أَجْرَةَ) عَلَى بَائِعٍ (لِمُدَّةِ نَقْلِ اتَّصَلِ عَادَةً) حَيْثُ لَمْ يَفْسَخْ

(١) قوله: (وكونه شَمُوسًا) أي: برجلَيْه، كما يُسَمَّى الْآنَ: نَكُورًا. كَذَا وَجَدْتُهُ فِي بَعْضِ الْمَجَامِيعِ عَنِ الشَّيْخِ صَالِحِ الصَّايغِ. قَالَ فِي «الْإِقْنَاعِ»: وَشَمُوسُهُ اسْتِعْصَاؤُهُ.

قَالَ فِي «حَاشِيَتِهِ»: وَلَا يُقَالُ بِالصَّادِ. (خطه)^[١].

(٢) الظَّفْرَةُ: جِلْدَةٌ تَغْشَى الْعَيْنَ نَابِتَةٌ مِنَ الْجَانِبِ الَّذِي يَلِي الْأَنْفَ. (خطه).

(٣) وَكَوْنُ الرَّقِيقِ وَلَدَ زِنَى لَيْسَ عَيْبًا، وَفَاقًا لِلشَّافِعِيِّ. وَقَالَ أَبُو حَنِيفَةَ: هُوَ عَيْبٌ فِي الْجَارِيَةِ؛ لِأَنَّهَا تُرَادُّ لِلْإِفْتِرَاشِ، بِخِلَافِ الْعَبْدِ.

وَوَجْهُ الْأَوَّلِ: أَنَّ التَّنَسُّبَ فِي الرَّقِيقِ غَيْرُ مَقْصُودٍ؛ بِدَلِيلِ أَنَّهُمْ يَشْتَرُونَ مَجْلُوبِينَ غَيْرَ مَعْرُوفِي النَّسَبِ. (خطه)^[٢].

(٤) عَلَى قَوْلِهِ: (فَإِنْ لَمْ تَطُلِ الْمُدَّةُ عُرْفًا) وَهِيَ أَنْ تَزِيدَ عَلَى ثَلَاثَةِ أَيَّامٍ. ذَكَرَهُ فِي «الْمَبْدَعِ».

[١] انظر: «حواشي الإقناع» (١/٥٢٨).

[٢] تكرر التعليق في الأصل.

مُشْتَرٍ؛ لَتَضَمَّنِ إِمْسَاكِهِ الرِّضَا بَتَلَفِ الْمُنْفَعَةِ زَمَنَ الثَّقَلِ.
ومفهومه: إن لم يتَّصِلْ عَادَةً، وَجَبَتْ الْأَجْزَةُ، وَأَنَّهُ لَا يَلْزَمُهُ جَمْعُ
الْحَمَالَيْنِ، وَلَا التَّحْوِيلُ لَيًّا.

(وَتَثَبُّتُ الْيَدِ) أَي: يَدُ مُشْتَرٍ، عَلَى الدَّارِ الْمَبِيعَةِ، فَتَدْخُلُ فِي
ضَمَانِهِ بِالْعَقْدِ، وَإِنْ كَانَتْ بِهَا أَمْتَعَةُ الْبَائِعِ إِنْ لَمْ يَمْنَعْهُ مِنْهَا.
(وَتُسَوَّى الْحُفْرُ) الْحَادِثَةُ بَعْدَ الْبَيْعِ لاسْتِخْرَاجِ دَفِينٍ، فَيُعِيدُهَا كَمَا
كَانَتْ حِينَ الشِّرَاءِ؛ لِأَنَّهُ ضَرَرٌ لِحَقِّ الْأَرْضِ لاسْتِصْلَاحِ مَالِهِ الْمُخْرَجِ،
فَكَانَ عَلَيْهِ إِزَالَتُهُ.

(و) كَـ(بَقٍّ^(١))، وَنَحْوَهُ) كَذَلِكَ^(٢) (غَيْرِ مُعْتَادٍ بِهَا) أَي: الدَّارِ
الْمَبِيعَةِ؛ لِحُصُولِ الْأَذَى بِهِ، كَمَا لَوْ اشْتَرَى قَرِيَّةً، فَوَجَدَ بِهَا حَيَّةً
عَظِيمَةً تَنْقُصُ بِهَا قِيَمَتُهَا.

(وَكُونِهَا^(٣)) أَي: الدَّارِ الْمَبِيعَةِ (يَنْزِلُهَا الْجُنْدُ)؛ بِأَنْ تَصِيرَ مُعَدَّةً

(١) الْبَقُّ: الْبَعُوضَةُ، دُوِيَّةٌ مُفْرَطَحَةٌ - الْفَرَطُحُ: الْعَرِيضُ - حَمَرَاءُ مُنْتِنَةٌ.
«قاموس». (خطه).

(٢) الدَّلَمُ: مُحَرَّكَةٌ، شَيْءٌ يُشْبِهُ الْحَيَّةَ، يَكُونُ بِالْحِجَازِ، وَمِنْهُ الْمَثَلُ: هُوَ
أَشَدُّ مِنَ الدَّلَمِ.

(٣) قوله: (وكونها .. إلخ) هذا بِمَعْنَى الْعَيْبِ. (خطه).

قال «م خ»^[١]: أَوْ الْجِنُّ.

لِنُزُولِهِمْ؛ لِفَوَاتِ مَنْفَعَتِهَا زَمَنَهُ.

قال الشيخ تقي الدين: والجائر الشيء عيبٌ.

(و) كَوْنِ (ثَوْبٍ غَيْرِ جَدِيدٍ، مَا لَمْ يَبْنَ) أَي: يَظْهَرُ (أَثَرُ اسْتِعْمَالِهِ)؛ لِنَقْصِهِ بِالِاسْتِعْمَالِ^(١). فَإِنْ بَانَ: فَلَا فَسَخَ لِمُشْتَرِيهِ؛ لِدُخُولِهِ عَلَى بَصِيرَةٍ.

(و) كَوْنِ (مَاءٍ) مَبِيعٍ (اسْتُعْمِلَ^(٢) فِي) نَحْوِ (رَفْعِ حَدَثٍ)؛ لَذَهَابِ بَعْضِ مَنَافِعِهِ (وَلَوْ اشْتَرِي) الْمَاءُ (لَشُرِبَ)؛ لِأَنَّ النَّفْسَ تَعَافُهُ. (لَا مَعْرِفَةَ غِنَاءٍ) فَلَيْسَتْ عَيْبًا؛ لِأَنَّهُ لَا نَقْصَ فِي قِيَمَةٍ، وَلَا عَيْنٍ.

(١) قال في «جمع الجوامع»: وَأَمَّا الْقَمْلُ الْكَثِيرُ فِي ثَوْبٍ، أَوْ عِبَاءَةٍ، أَوْ فَرَوَةٍ.. إِلَى أَنْ قَالَ: الْمُخْتَارُ أَنَّهُ عَيْبٌ؛ لِأَنَّهُ يَنْقُصُ الْقِيَمَةَ؛ لِنُفْرَةِ النَّفْسِ مِنْهُ غَالِبًا.

وَأَمَّا كَوْنُ الدَّارِ مَخُوفَةً أَوْ مُفْزَعَةً، هَلْ هُوَ عَيْبٌ؟ يَتَوَجَّهُ احْتِمَالَانِ، الْمُخْتَارُ: نَعَمْ.

وإِنْ كَانَتِ الدَّارُ، مَنْ سَكَنَ بِهَا جَنَّ، أَوْ أُوْذِيَ مَنْ سَكَنَ بِهَا مِنْهُمْ، أَوْ رُجِمَ وَنَحْوَ ذَلِكَ، فَعَيْبٌ فِي ظَاهِرِ كَلَامِهِمْ.

وإِنْ أَفْزَعَتْ لِكِبَرِهَا أَوْ اتَّسَاعِهَا، فَلَيْسَ بِعَيْبٍ. (خطه)^[١].

(٢) قوله: (وَمَاءٌ اسْتُعْمِلَ.. إلخ) لَعَلَّهُ: وَمَا فِي مَعْنَاهُ. وَكَذَا: مَا فَضِّلَ مِنْ مَاءٍ خَلَّتْ بِهِ الْمُكَلَّفَةُ وَنَحْوُهُ. (خطه).

[١] تقدم التعليق بأطول من ذلك (ص ٦٠٤). وهو ليس في (أ).

(و) لا (ثُبُوبَةٍ)؛ لَأَنَّهَا الْغَالِبُ عَلَى الْجَوَارِي، وَالْإِطْلَاقُ لَا يَقْتَضِي خِلَافَهَا.

(و) لا (عَدَمِ حَيْضٍ)؛ لِأَنَّ الْإِطْلَاقَ لَا يَقْتَضِي الْحَيْضَ وَلَا عَدَمَهُ، فَلَيْسَ فَوَائِدُهُ عَيِّيًا.

(و) لا (كُفْرٍ)؛ لِأَنَّهُ الْأَصْلُ فِي الرَّقِيقِ.

(و) لا (فِسْقٍ بِاعْتِقَادٍ) كَرَاغِضِيٍّ، (أَوْ فِعْلٍ^(١)) غَيْرِ زَنَى، وَشُرْبِ مُسْكِرٍ، وَنَحْوِهِ مِمَّا سَبَقَ، وَنَحْوِ اسْتِطَالَةٍ عَلَى النَّاسِ؛ لِأَنَّهُ دُونَ الْكُفْرِ.

(و) لا (تَغْفِيلٍ)؛ لِأَنَّ الْحَذَقَ لَيْسَ غَالِبًا فِي الرَّقِيقِ.

(و) لا (عُجْمَةٍ) لِسَانٍ، أَوْ كَوْنِهِ تَمْتَامًا، أَوْ فَأَفَاءً، أَوْ أَرْتً، أَوْ أَلْتَعَ؛ لِأَنَّهَا الْأَصْلُ فِيهِ.

(و) لا (قَرَابَةٍ) وَرِضَاعٍ؛ لِأَنَّهُ لَا يُوجِبُ خَلَلًا فِي الْمَالِيَّةِ، وَالتَّحْرِيمِ خَاصٌّ بِهِ.

(و) لا (ضِدَاعٍ، وَحُمَى يَسِيرَيْنِ).

(١) قوله: (أَوْ فِعْلٍ) هذا ينافي ما تقدم في قوله: «وزنى مَنْ بَلَغَ عَشْرًا.. إلخ».

فَالْأَوَّلَى مَا فِي «الْإِقْنَاعِ»، حَيْثُ خَصَّصَ الْفِسْقَ هُنَا بِالْإِعْتِقَادِ، فَقَالَ: وَلَيْسَ الْفِسْقُ مِنْ جِهَةِ الْإِعْتِقَادِ عَيِّيًا.

وَالشَّيْخُ فِي «شَرْحِهِ» لَمَّا رَأَى كَلَامَ الْمَصْنُفِ هُنَا مُخَالِفًا لِمَا أَسْلَفَهُ، احْتِجَّ إِلَى اسْتِثْنَاءِ مَا سَلَفَ بِقَوْلِهِ: «غَيْرِ زَنَى.. إلخ». (خطه).

(و) لا (سُقُوطِ آيَاتِ يَسِيرَةٍ) غَرْفًا (بِمُصْحَفٍ وَنَحْوِهِ) كسُقُوطِ بعضِ كَلِمَاتٍ بِالْكَتْبِ؛ لِأَنَّ مِثْلَهُ يُتَسَامَحُ فِيهِ، كَيْسِيرِ تُرَابٍ وَنَحْوِهِ بَبْرٌ، وَكَغَبْنِ يَسِيرٍ، فَإِنْ كَثُرَ ذَلِكَ، فَلَهُ الْخِيَارُ.

(وَيُخَيَّرُ^(١) مُشْتَرٍ فِي) مَبِيعٍ (مَعِيبٍ قَبْلَ عَقْدِهِ) مُطْلَقًا^(٢)، (أَوْ) قَبْلَ (قَبْضِ مَا) أَي: مَبِيعٍ (يَضْمَنُهُ بَائِعٌ قَبْلَهُ) أَي: الْقَبْضِ، (كَثَمْرِ عَلَى شَجَرٍ، وَنَحْوِهِ) كَمَوْصُوفٍ، وَمَا تَقَدَّمَتْ رُؤْيَتُهُ الْعَقْدَ بَرَمَنْ لَا يَتَعَيَّرُ فِيهِ، (وَمَا أُبِيعَ بِكَيْلٍ، أَوْ وَزْنٍ، أَوْ عَدٍّ، أَوْ ذَرْعٍ)؛ لِأَنَّ تَعَيَّبَ الْمَبِيعِ كَتَلَفَ جُزْءٍ مِنْهُ، فَإِنْ تَعَيَّبَ مَا لَا يَضْمَنُهُ بَائِعٌ بَعْدَ الْبَيْعِ، فَلَا خِيَارَ لِمُشْتَرٍ. (إِذَا جَهَلَهُ^(٣)) أَي: جَهَلَ مُشْتَرٍ الْعَيْبَ حِينَ عَقْدِهِ، (ثُمَّ بَانَ) أَي: ظَهَرَ لَهُ. فَإِنْ كَانَ عَالِمًا بِهِ: فَلَا خِيَارَ لَهُ؛ لَدُخُولِهِ عَلَى بَصِيرَةٍ:

- (١) التَّخْيِيرُ بَيْنَ الرَّدِّ وَبَيْنَ الْإِمْسَاكِ مَعَ الْأَرَشِ، مِنْ مُفْرَدَاتِ الْمَذْهَبِ. وَعَنْهُ: لَيْسَ لَهُ أَرَشٌ إِلَّا إِذَا تَعَذَّرَ رَدُّهُ، اخْتَارَهُ الشَّيْخُ تَقْيِي الدِّينِ، وَصَاحِبُ «الْفَائِقِ». قَالَ الزَّرْكَشِيُّ: وَهُوَ الْأَصَحُّ. (خَطَهُ)^[١].
- (٢) عَلَى قَوْلِهِ: (مُطْلَقًا) أَي: سِوَاءَ كَانَ مَكِيلًا، أَوْ مَوْزُونًا، أَوْ غَيْرَ ذَلِكَ. (تَقْرِيرٌ).

- (٣) قَوْلُهُ: (إِذَا جَهَلَهُ) قَالَ «م خ»^[٢]: ظَرَفٌ لـ «يُخَيَّرُ»، فَإِنْ عَلِمَهُ حَالَ عَقْدِهِ لَمْ يُخَيَّرَ.

[١] انظر: «الإنصاف» (٣٧٦/١١).

[٢] «حاشية الخلوتي» (٦٢٧/٢).

(بَيْنَ رَدٍّ^(١)) الْمَعِيبِ؛ لَأَنَّ مُطْلَقَ الْعَقْدِ يَقْتَضِي السَّلَامَةَ، فَيُرَدُّ؛ لاسْتِدْرَاكِ مَا فَاتَهُ. (وَمُؤَنَّتُهُ) أَي: الرَّدُّ: (عَلَيْهِ) أَي: الْمُشْتَرِي؛ لَأَنَّ الْمِلَّكَ يَنْتَقِلُ عَنْهُ بِاخْتِيَارِهِ الرَّدَّ، فَتَعَلَّقَ بِهِ حَقُّ التَّوْفِيقَةِ. (وَيَأْخُذُ) مُشْتَرٍ رَدَّ الْمَبِيعِ (مَا دَفَعَ) هُوَ أَوْ غَيْرُهُ عَنْهُ مِنْ ثَمَنِ، (أَوْ) بَدَلَ مَا (أَبْرَأَ) هُ بَائِعٌ مِنْهُ، (أَوْ) بَدَلَ مَا (وَهَبَ) لَهُ بَائِعٌ (مِنْ ثَمَنِهِ) كَلَّا كَانَ أَوْ بَعْضًا؛ لاسْتِحْقَاقِ الْمُشْتَرِي بِالْفَسْخِ اسْتِرْجَاعَ جَمِيعِ الثَّمَنِ^(٢)، كَزَوْجٍ طَلَّقَ قَبْلَ دُخُولِ، وَقَدْ أَبْرَأَ مِنَ الصَّدَاقِ، أَوْ وَهَبَ لَهُ. (وَبَيْنَ إِمْسَاكِ مَعَ أَرْضٍ) عَيْبٍ^(٣)؛ لِرِضَا الْمُتَبَايِعِينَ عَلَى أَنَّ الْعِوَضَ

(١) قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»^[١]: وَعَنْهُ: لَا رَدَّ وَلَا أَرْضَ لِمُشْتَرٍ وَهَبَهُ بَائِعٌ ثَمَنًا أَوْ إِبْرَاءً مِنْهُ، كَمَهْرٍ، فِي رِوَايَةٍ.

(٢) الظَّاهِرُ: قَبُولُ قَوْلِهِ يَمِينُهُ إِذَا تَصَرَّفَ نَاوِيًا الرَّجُوعَ بِالْأَرْضِ. قَالَه سَلِيمَانُ بْنُ عَلِيٍّ.

وَإِذَا طَلَبَ الْأَرْضَ ثُمَّ أَرَادَ الْفَسْخَ وَرَدَّ الْمَعِيبَ، اسْتَظْهَرَ ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ: لَيْسَ لَهُ ذَلِكَ، وَكَذَا عَكْسُهُ، وَاللَّهُ أَعْلَمُ. (خَطَّهُ).

(٣) قَالَ فِي «الْإِخْتِيَارَاتِ»^[٢]: وَإِذَا اشْتَرَى شَيْئًا فَظَهَرَ بِهِ عَيْبٌ، فَلَهُ أَرْضُهُ إِنْ تَعَذَّرَ رَدُّهُ، وَإِلَّا فَلَا، وَهُوَ رِوَايَةٌ عَنْ أَحْمَدَ، وَمَذْهَبُ أَبِي حَنِيفَةَ وَالشَّافِعِيِّ. وَكَذَا يُقَالُ فِي نِظَائِرِهِ، كَالصَّفَقَةِ إِذَا تَفَرَّقَتْ.

وَالْمَذْهَبُ: يُخَيَّرُ الْمُشْتَرِي بَيْنَ الرَّدِّ وَأَخِذِ الثَّمَنِ، وَإِمْسَاكِهِ وَأَخِذِ

[١] «الْفُرُوعِ» (٢٤١/٦).

[٢] «الْإِخْتِيَارَاتِ» ص (١٢٦).

في مُقَابَلَةِ المَعْوَضِ، فَكُلُّ جُزْءٍ مِنَ المَعْوَضِ يُقَابَلُهُ جُزْءٌ مِنَ العِوَضِ، وَمَعَ العَيْبِ فَاتَهُ جُزْءُهُ، فَيَرْجِعُ بِيَدِهِ وَهُوَ الأَرْضُ، بِخِلَافِ نَحْوِ المَصْرَاةِ، فَإِنَّهُ لَيْسَ فِيهَا عَيْبٌ، وَإِنَّمَا لَهُ الخِيَارُ بالتَّدْلِيلِ، لَا لِفَوَاتِ جُزْءٍ، فَلَمْ يَسْتَحِقَّ أَرْضًا^(١).

الأَرْضِ، فعليه يُجْبِزُ المشتري على الرَّدِّ أو أَخِذِ الأَرْضِ؛ لتَضَرُّرِ البائعِ بالتَّأخيرِ.

(١) قال في «الإقناع»^[١]: ولو أَسْقَطَ المشتري خيارَ الرَّدِّ بِعِوَضٍ بَدَلَهُ له البائعُ وَقَبْلَهُ جَازَ، وَلَيْسَ مِنَ الأَرْضِ فِي شَيْءٍ.
قوله: «في شيء» يَعْنِي: أَنَّ الرَّدَّ سَقَطَ بِبَدْلِ العِوَضِ دُونَ الأَرْضِ فَلَا يَسْقُطُ، صَرَّحَ بِهِ فِي «شرح المنتهى» فِي «كتاب البيع» فَقَالَ: وَمَتَى بَطَلَ حَقُّهُ مِنَ الرَّدِّ، فَلَا أَرْضَ لَهُ فِي الأَصَحِّ.
وفَارَقَ العَيْبَ فِي هَذِهِ المَسْأَلَةِ؛ لِأَنَّ خِيَارَ العَيْبِ يُثْبِتُ لِلْمُشْتَرِي ابْتِدَاءَ الخِيَارِ بَيْنَ الرَّدِّ والأَرْضِ، فَإِذَا أَسْقَطَ حَقُّهُ مِنَ الرَّدِّ، مَلَكَ المِطَابَلَةَ بالأَرْضِ، وَهَذَا إِنَّمَا يَثْبُتُ لَهُ الخِيَارُ ابْتِدَاءً بَيْنَ الرَّدِّ والإِمْسَاكِ فَقَطْ، فَإِذَا أَسْقَطَ حَقُّهُ مِنَ الرَّدِّ لَمْ يَبْقَ إِلَّا الإِمْسَاكُ. انْتَهَى. ذَكَرَهُ فِي السَّادِسِ مِنَ «كتاب البيع».

لَعَلَّ تَعْبِيرَ «شرح المنتهى» بِمَا سَبَقَ بِنَاءً عَلَى مُقَابِلِ المَذْهَبِ أَنَّ لَهُ أَرْضَ العَيْبِ بِكُلِّ حَالٍ، لَا عَلَى المَذْهَبِ، فَإِذَا سَقَطَ الرَّدُّ فَلَا، وَلِذَلِكَ نَظَرَ الشَّيْخُ مَنْصُورٌ تَعْبِيرَ «شرح المنتهى».

[١] «الإقناع» (٢/٢١٦).

(وهو) أي: الأرض: (قِسْطُ مَا بَيْنَ قِيَمَتِهِ) أي: المَعِيبِ،
 (صَحِيحًا وَمَعِيًّا مِنْ ثَمَنِهِ) نَصًّا^(١). فلو قَوْمٌ مَبِيعٌ صَحِيحًا بِخَمْسَةِ
 عَشَرَ، وَمَعِيًّا بِاثْنَيْ عَشَرَ، فَقَدْ نَقَصَ خُمْسُ قِيَمَتِهِ، فَيَرْجِعُ بِخُمْسِ
 الثَّمَنِ، قَلٌّ أَوْ كَثْرٌ؛ لِأَنَّ الْمَبِيعَ مَضْمُونٌ عَلَى مُشْتَرٍ بِثَمَنِهِ، فَإِذَا فَاتَهُ جُزْءٌ
 مِنْهُ سَقَطَ عَنْهُ مَا يُقَابِلُهُ مِنَ الثَّمَنِ؛ لِأَنَّا لَوْ ضَمَمْنَاهُ نَقَصَ الْقِيَمَةَ لِأَدَى إِلَى
 اجْتِمَاعِ الْعَوَضِ وَالْمَعْوِضِ، فِي نَحْوِ مَا لَوْ اشْتَرَى شَيْئًا بِعَشْرَةٍ، وَقِيَمَتُهُ
 عَشْرُونَ، وَوَجَدَ بِهِ عَيْبًا يَنْقُصُهُ النِّصْفَ فَأَخَذَهَا. وَلَا سَبِيلَ إِلَيْهِ.
 (مَا لَمْ يُفْضَ) أَخَذُ أَرْضٍ (إِلَى رَبًّا، كَشِرَاءٍ حُلِيِّ فِضَّةٍ بَزَنَتِهِ دَرَاهِمَ)

(١) قوله: (قِسْطُ مَا بَيْنَ قِيَمَتِهِ .. إلخ) ويكون التَّقْوِيمُ حَالِ الْعَقْدِ، لَا حِينَ
 التَّقْوِيمِ.

قال في «حاشيته»: إِذَا وَجَبَ الْأَرْضُ فَهَلْ هُوَ مِنْ عَيْنِ الثَّمَنِ، أَوْ حَيْثُ
 شَاءَ الْبَائِعِ؟ فِيهِ اِحْتِمَالَانِ، أَطْلَقَهُمَا فِي «الْفُرُوعِ» وَ«التَّلْخِصِ»
 وَغَيْرِهِمَا:

أَحَدُهُمَا: يَأْخُذُهُ مِنْ عَيْنِ الثَّمَنِ مَعَ بَقَائِهِ، قَالَ فِي «تَصْحِيحِ الْفُرُوعِ»:
 وَهُوَ الصَّوَابُ.

وَالْوَجْهُ الثَّانِي: يَأْخُذُهُ مِنْ حَيْثُ شَاءَ الْبَائِعِ، وَصَحَّحَهُ ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ فِي
 «حَوَاشِي الْفُرُوعِ»، وَهُوَ ظَاهِرٌ كَلَامٍ كَثِيرٍ مِنَ الْأَصْحَابِ.
 (حَاشِيَتُهُ)^[١] مَلْخَصًا. (خَطَهُ).

فِضَّةً، وَيَجِدُهُ مَعِيًّا. (أَوْ) شِرَاءٍ (قَفِيزٍ مِّمَّا يَجْرِي فِيهِ رَبًّا) كَبْرًا، وَشَعِيرٍ (بِمِثْلِهِ) جِنْسًا وَقَدْرًا، (وَيَجِدُهُ مَعِيًّا، فَيُرُدُّ) مُشْتَرٍ (أَوْ يُمَسِّكُ مَجَانًّا) بِلَا أَرْشٍ؛ لِأَنَّ أَخْذَهُ يُؤَدِّي إِلَى رَبِّهِ الْفَضْلِ، أَوْ مَسْأَلَةِ «مُدَّ عَجْوَةٍ». (وَإِنْ تَعَيَّبَ) الْحُلِيِّ أَوْ الْقَفِيزِ الْمَبِيعِ، كَمَا سَبَقَ (أَيْضًا عِنْدَهُ) أَيِ: الْمَشْتَرِي: (فَسَخَهُ) أَيِ: الْعَقْدَ (حَاكِمًا) لِتَعَدُّرِ فَسْخِ كُلِّ مَنْ بَاعَ وَمُشْتَرٍ؛ لِأَنَّ الْفَسْخَ مِنْ أَحَدِهِمَا إِنَّمَا هُوَ لاسْتِدْرَاكِ ظِلَامَتِهِ. وَهُنَا: إِنْ فَسَخَ بَائِعٌ، فَالْحَقُّ عَلَيْهِ؛ لِكَوْنِهِ بَاعَ مَعِيًّا. وَإِنْ فَسَخَ مُشْتَرٍ، فَالْحَقُّ عَلَيْهِ؛ لِتَعَيُّبِهِ عِنْدَهُ. فَكُلُّ إِذَا فَسَخَ، يَفِرُّ مِمَّا عَلَيْهِ، وَالْعَيْبُ لَا يُهْمَلُ بِلَا رِضَا، فَلَمْ يَتَّقَ طَرِيقًا إِلَى التَّوَصُّلِ إِلَى الْحَقِّ إِلَّا فَسَخَ الْحَاكِمُ. هَذَا مَعْنَى تَعْلِيلِ الْمَنْقَحِ فِي «حَوَاشِي التَّنْفِيحِ»^(١).

(١) واختارَ المَوْفَّقُ أَنَّ الْحَاكِمَ إِذَا فَسَخَ، وَجَبَ رَدُّ الْحُلِيِّ وَأَرْشُ نَقْصِهِ، اخْتَارَهُ فِي «التَّلْخِصِ» وَ«الْفَائِقِ».

وعن أحمد: يَرُدُّهُ وَيَرُدُّ أَرْشَ الْعَيْبِ الْحَادِثِ عِنْدَهُ، وَيَأْخُذُ ثَمَنَهُ، وَقَدَّمَهُ فِي «الرَّعَايَةِ الْكُبْرَى».

قال في «حَاشِيَتِهِ»: فَإِنْ قُلْتُ: تَعَيُّبُ الْمَبِيعِ عِنْدَ الْمَشْتَرِي لَا يَمْنَعُهُ مِنَ الْفَسْخِ، بَلْ يَفْسَخُ وَيَرُدُّهُ مَعَ أَرْشِ الْعَيْبِ، وَلَا مَحْذُورَ فِي ذَلِكَ؛ لِأَنَّهُ مَعَ فَسْخِ الْبَيْعِ لَا رَبًّا.

قُلْتُ: الْمَبِيعُ بِالْفَسْخِ يَعُودُ إِلَى مَلِكِ الْبَائِعِ بِالْثَّمَنِ، فَالْفَسْخُ مُعَاوَضَةٌ أَيْضًا، فَالْمَحْذُورُ بَاقٍ، فَلْيَتَأَمَّلْ. (حَاشِيَتُهُ)^[١]. (خَطَهُ).

[١] «إِرشاد أولي النهى» ص (٦٦٢).

(وَرَدَّ بَائِعُ الثَّمَنِ) إِنْ قَبَضَهُ، (وَطَالَِبٌ) مُشْتَرِيًّا (بَقِيْمَةِ الْمَبِيعِ) مَعِيًّا بَعِيهِ الْأَوَّلُ؛ (لَأَنَّ الْعَيْبَ لَا يُهْمَلُ بِلَا رِضَا وَلَا أَخْذِ أَرْضٍ) وَلَمْ يَرْضَ مُشْتَرٍ بِإِمْسَاكِهِ مَجَانًّا، وَلَا يُمَكِّنُهُ أَخْذُ أَرْضِ الْعَيْبِ الْأَوَّلِ، وَلَا رَدُّهُ مَعَ أَرْضٍ مَا حَدَثَ عِنْدَهُ؛ لِإِفْضَاءِ كُلِّ مِنْهُمَا إِلَى الرَّبَا. فَإِنْ اخْتَارَ مُشْتَرٍ إِمْسَاكَه مَجَانًّا: فَلَا فَسْخَ.

(وَأِنْ لَمْ يَعْلَمْ) مُشْتَرِي حُلِيِّ بَدْرَاهِمَ، أَوْ رَبَوِيٍّ بِمِثْلِهِ (عَيْبُهُ حَتَّى تَلَفَ) الْمَبِيعُ (عِنْدَهُ)، وَلَمْ يَرْضَ بَعِيهِ: فَسَخَ الْعَقْدَ؛ لَيْسْتَ دِرَكَ ظِلَامَتُهُ، (وَرَدَّ) مُشْتَرٍ (بَدَلَهُ) أَي: الْمَعِيبِ التَّالِفِ عِنْدَهُ، (وَاسْتَرْجَعَ الثَّمَنَ) إِنْ كَانَ أَقْبَضَهُ لِبَائِعٍ؛ لَتَعَذُّرِ أَخْذِ الْأَرْضِ؛ لِإِفْضَائِهِ لِلرَّبَا.

(وَكَسَبُ مَبِيعٍ) مَعِيبٍ، مِنْ عَقْدٍ إِلَى رَدٍّ: (لِلْمُشْتَرِي)؛ لِحَدِيثِ: «الْخَرَاجُ بِالضَّمَانِ»^[١]. وَلَوْ هَلَكَ الْمَبِيعُ: لَكَانَ مِنْ ضَمَانِهِ.

(وَلَا يَرُدُّ) مُشْتَرٍ رَدًّا مَبِيعًا لِعَيْبِهِ: (نَمَاءٌ مُنْفَصِلًا) مِنْهُ، كَثْمَرَةٍ، وَوَلَدٍ بِهَيْمَةٍ، (إِلَّا لِعُذْرِ، كَوَلَدِ أَمَةٍ) فَيُرَدُّ مَعَهَا؛ لِتَحْرِيمِ التَّفْرِيقِ. (وَلَهُ) أَي:

قَالَ الْخُلُوتِيُّ^[٢]: أَقُولُ: فِي الْجَوَابِ الْمَذْكُورِ نَظَرٌ؛ لِأَنَّ الْفَسْخَ رَفْعٌ لِلْعَقْدِ، لَا عَقْدُ مُعَاوَضَةٍ، فَلَا يُسَمَّى مَا يَتَرْتَّبُ عَلَيْهِ مِنْ رَدِّ كُلِّ مَنْ الثَّمَنَ وَالْمَثْمَنَ إِلَى مَنْ هُوَ لَهُ مُعَاوَضَةٌ، فَالْإِشْكَالُ بَاقٍ، وَالْمَحْذُورُ مُنْتَفٍ. (خَطُهُ).

[١] تقدم تخريجه (ص ٣٥٩).

[٢] «حاشية الخلوتي» (٦٢٩/٢).

المشتري: (قيَّمته) أي: الولد، على بائع؛ لأنه نَمَاءٌ مِلْكِهِ. (ولهُ) أي: المشتري: (رَدُّ) أَمَةٍ (ثِيْبٍ)؛ لِعِيْهَا، (وَطِئَهَا) المشتري قَبْلَ عِلْمِهِ عِيْهَا، (مَجَانًا)؛ لأنه لم يحصل به نَقْصُ جُزْءٍ، ولا صِفَةٍ، كما لو كانت مُزَوَّجَةً، فَوَطِئَهَا الزَّوْجُ.

(وَإِنْ وَطِئَ) مُشْتَرٍ (بِكُرٍّ) ثُمَّ عَلِمَ عِيْهَا، (أَوْ تَعَيَّبَ) المبيعُ عِنْدَهُ، كَثَوْبٍ قَطَعَهُ، (أَوْ نَسِيَ) رَقِيقٌ (صَنَعَهُ عِنْدَهُ) أي: المشتري، ثُمَّ عَلِمَ عِيْهُ: (فَلَهُ) أي: المشتري (الأَرَشُ)؛ لِلْعَيْبِ الْأَوَّلِ، (أَوْ رَدُّهُ) على بَائِعِهِ^(١) (مَعَ أَرَشٍ نَقَصِهِ) الْحَادِثِ عِنْدَهُ^(٢)؛ لِقَوْلِ عُثْمَانَ، فِي رَجُلٍ اشْتَرَى ثَوْبًا وَلَبَسَهُ، ثُمَّ أَطْلَعَ عَلَى عَيْبٍ، فَرَدَّهُ وَمَا نَقَصَ. فَأَجَازَ الرَّدَّ مَعَ التَّقْصَانِ. رَوَاهُ الْخَلَّالُ، وَعَلَيْهِ اعْتَمَدَ الْإِمَامُ. وَالْأَرَشُ هُنَا: مَا يَبَيِّنُ قِيَمَتَهُ بِالْعَيْبِ الْأَوَّلِ، وَقِيَمَتِهِ بِالْعِيْبَيْنِ^(٣).

(١) وعنه: لا رَدَّ، وَلَهُ أَرَشُ الْعَيْبِ الْقَدِيمِ، وَهُوَ قَوْلُ الشَّافِعِيِّ وَأَبِي حَنِيفَةَ. (تقرير).

(٢) على قوله: (أَوْ رَدُّهُ مَعَ أَرَشٍ نَقَصِهِ .. إلخ) أَرَشُ الْعَيْبِ الْحَادِثِ عِنْدَهُ: هُوَ مَا نَقَصَهُ مُطْلَقًا. قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[١]. (خطه).

(٣) على قوله: (وقيمته بالعيبين) فَتُقَوِّمُ الْأَمَةَ - مَثَلًا - بِكُرٍّ بِعِيْهَا، ثُمَّ تُبَاعُ مَعِيْبَةً، وَتُرَدُّ مَعَهَا مَا نَقَصَتْهُ مِنَ الْقِيَمَةِ؛ لِأَنَّهُ بَفَسْخِ الْعَقْدِ يَصِيرُ مَضمُونًا عَلَيْهِ بِقِيَمَتِهِ، بخلافِ أَرَشِ الْعَيْبِ الَّذِي يَأْخُذُهُ الْمُشْتَرِي. قَالَ فِي

(ولا يرجع) مُشْتَرٍ رَدَّ مَعِيًّا مَعَ أَرْضٍ عَيْبٍ حَدَثَ عِنْدَهُ، (بِه) أي: بأَرْضِ الْعَيْبِ الْحَادِثِ عِنْدَهُ، (إِنْ زَالَ) عَيْبُهُ^(١)، كَتَذَكُّرِهِ صَنْعَةً نَسِيَهَا؛ لَصَيْرُورَةِ الْمَبِيعِ مَضْمُونًا عَلَى الْمُشْتَرِي بِقِيَمَتِهِ بِفَسْخِهِ بِالْعَيْبِ الْأَوَّلِ، بِخِلَافِ مُشْتَرٍ أَخَذَ أَرْضَ عَيْبٍ مِنْ بَائِعٍ، ثُمَّ زَالَ سَرِيعًا: فَيُرَدُّهُ؛ لَزَوَالِ النَّقْصِ الَّذِي لِأَجْلِهِ وَجِبَ الْأَرْضُ.

(وإن دَلَسَ بَائِعٌ) عَيْبًا^(٢)؛ بِأَنْ عَلِمَهُ وَكَتَمَهُ: (فلا أَرْضَ)^(٣) على مُشْتَرٍ بَتَعْيِيهِ عِنْدَهُ بِمَرَضٍ، أَوْ جِنَايَةِ أَجْنَبِيٍّ، أَوْ فِعْلٍ مَبِيعٍ، كِبَابِقِهِ، أَوْ

«المغني»، وقضى به عثمان رضي الله عنه، وعليه اعتمد الإمام. (م خ)^[١]. (خطه).

(١) قوله: (ولا يرجع به إن زال) وفي «الفروع»: احتمالان؛ استظهر في «الإنصاف» عدم الرجوع.

(٢) قوله: (وإن دَلَسَ بَائِعٌ .. إلخ) واختار الموفق أنه يلزمه عَوْضُ الْعَيْنِ إِذَا تَلَفَتْ، وَأَرْضُ الْبِكْرِ إِذَا وَطَّعَهَا، وَمَالَ إِلَيْهِ الشَّارِحُ، وَاخْتَارَهُ أَبُو الْخَطَّابِ فِي «الانتصار»، وَقَدَّمَهُ فِي «المحرر»، وَحَكَاهُ رِوَايَةً، وَهُوَ قَوْلُ أَبِي حَنِيفَةَ وَالشَّافِعِيِّ.

(٣) وقوله: (فلا أَرْضَ) أي: بِسَبَبِ عَيْبٍ مَأْذُونٍ فِيهِ شَرْعًا، كَوَطْءِ الْبِكْرِ، بِخِلَافِ غَيْرِهِ، كَقَطْعِ غُضُو الْمَبِيعِ جِنَايَةً، فَإِنَّ تَدْلِيسَ الْبَائِعِ لَا يَمْنَعُهُ مِنْ أَخْذِ أَرْضٍ ذَلِكَ. (م خ)^[٢]. (خطه).

[١] «حاشية الخلوتي» (٢/٦٣٠).

[٢] «حاشية الخلوتي» (٢/٦٣١).

فَعِلَ مُشْتَرٍ، كَوَطِئِهِ بِكَرًا، وَخَتْنِ غَيْرِ مَخْتَنٍ، وَنَحْوِهِ مِمَّا هُوَ مَأْذُونٌ فِيهِ، بِخِلَافِ نَحْوِ قَلْعِ سِنٍّ، وَقَطْعِ عُضْوٍ.

(وَذَهَبَ) مَبِيعٌ (عَلَيْهِ) أَي: الْبَائِعِ الْمَدْلَسِ، (إِنْ تَلَفَ) الْمَبِيعُ بِغَيْرِ فَعْلٍ مُشْتَرٍ، كَمَوْتِهِ، (أَوْ أَبَقَ) نَصًّا؛ لِأَنَّهُ غَرَّهَ، وَيَتَّبِعُ بَائِعٌ عَبْدَهُ حَيْثُ كَانَ.

(وَالْأَيُّ) يَكُنِ الْبَائِعُ دَلَّسَ الْعَيْبَ، (فَتَلَفَ) مَبِيعٌ مَعِيبٌ بِيَدِ مُشْتَرٍ، (أَوْ عَتَقَ): تَعَيَّنَ أَرْضُ.

(أَوْ لَمْ يَعْلَمْ مُشْتَرٍ عَيْبَهُ) أَي: الْمَبِيعِ (حَتَّى صَبَغَ) نَحْوَ ثَوْبٍ، (أَوْ نَسَجَ) ^(١) غَزَلًا، (أَوْ وَهَبَ) مَبِيعًا، (أَوْ بَاعَهُ) ^(٢)، (أَوْ صَبَغَ، أَوْ نَسَجَ،

(١) قَالَ فِي «الشرح» ^[١] بَعْدَ قَوْلِهِ: (حَتَّى صَبَغَ أَوْ نَسَجَ): لَا رَدَّ؛ لِأَنَّ فِيهِ ضَرَرًا عَلَى الْبَائِعِ بِسَوْمِ ^[٢] الْمَشَارَكَةِ، كَمَا لَوْ فَصَّلَهُ وَخَاطَهُ. قَالَ ابْنُ ذَهْلَانَ: وَأَمَّا تَفْصِيلُ الثَّوبِ وَخِيَاطَتُهُ، فَيَتَعَيَّنُ بِذَلِكَ الْأَرْضُ، وَلَا رَدَّ، وَبَدَلُ الْمُشْتَرِي مَا كَانَ بِهِ شَرِيكًا مِنْ ذَلِكَ لَا أَثَرُ لَهُ، بَلْ يَتَعَيَّنُ الْأَرْضُ، سِوَاءَ كَانَتِ الْخُيُوطُ إِذَا خَاطَهُ مِنَ الثَّوبِ أَوْ مِنَ الْمُشْتَرِي؛ لِأَنَّ الْخِيَاطَةَ تَزِيدُهُ قِيمَةً يَكُونُ الْمُشْتَرِي شَرِيكًا بِهَا كَالنَّسِجِ. (خطه).

(٢) سُئِلَ أَحْمَدُ عَنِ الرَّجُلِ يَشْتَرِي عَبْدًا، فَيَقْبِي عِنْدَهُ سَنَةً ثُمَّ يَبِيعُهُ، فَيَدْعِي عَلَيْهِ الْمُشْتَرِي أَنَّهُ أَبَقَ، يَحْلِفُ الرَّجُلُ الْبَائِعُ عَلَى أَنَّهُ لَمْ يَأْبُقْ قَطُّ، أَوْ

[١] «الشرح الكبير» (٤٠٦/١١).

[٢] كَذَا فِي النسخ الخطية، وَفِي «الشرح»: «وَتَشَقَّ».

أَوْ وَهَبَ، أَوْ بَاعَ (بَعْضُهُ: تَعَيَّنَ أَرْضُ) نَصًّا؛ لِأَنَّ الْبَائِعَ لَمْ يُؤَفِّهِ مَا أَوْجَبَهُ لَهُ الْعَقْدُ، وَلَمْ يُوجَدْ مِنْهُ الرِّضَا بِهِ نَاقِصًا. فَإِنْ فَعَلَ ذَلِكَ عَالِمًا بِعَيْبِهِ: فَلَا أَرْضَ لَهُ؛ لِرِضَاهُ بِالْمَبِيعِ نَاقِصًا.

وَعَلِمَ مِنْهُ: أَنَّهُ لَا رَدَّ لَهُ فِي الْبَاقِي بَعْدَ تَصَرُّفِهِ فِي الْبَعْضِ.
(وَيُقْبَلُ قَوْلُهُ) أَي: الْمُشْتَرِي إِنْ تَصَرَّفَ فِي الْمَعِيبِ قَبْلَ عِلْمِ عَيْبِهِ:
(فِي قِيَمَتِهِ^(١))؛ لِاتِّفَاقِ الْعَاقِدَيْنِ عَلَى عَدَمِ قَبْضِ جُزْءٍ مِنَ الْمَبِيعِ، وَهُوَ مَا قَابَلَ الْأَرْضَ، فَقُبِلَ قَوْلُ مُشْتَرٍ فِي قَدْرِهِ.
(لَكِنْ لَوْ) بَاعَ مُشْتَرٍ الْمَعِيبَ قَبْلَ عِلْمِهِ، وَ(رُدَّ عَلَيْهِ) قَبْلَ اخْتِذِهِ أَرْضَهُ: (فَلَهُ) أَي: الْمُشْتَرِي (أَرْضُهُ) أَي: الْعَيْبِ، (أَوْ رَدُّهُ)؛ لَزَوَالِ الْمَانِعِ، كَمَا لَوْ لَمْ يَبِيعْهُ.

يَحْلِفُ عَلَى أَنَّهُ لَمْ يَأْبِقْ عِنْدِي؟ قَالَ: يَحْلِفُ عَلَى أَنَّهُ لَمْ يَأْبِقْ عِنْدَهُ، وَلَمْ يَرَأْ أَنَّهُ يَحْلِفُ عَلَى أَنَّهُ لَمْ يَأْبِقْ قَطُّ. قِيلَ: إِنْ هَؤُلَاءِ يُحْلِفُونَ عَلَى أَنَّهُ لَمْ يَأْبِقْ قَطُّ؟ قَالَ: يَجُوزُ^[١] عَلَيْهِ. قِيلَ: فَيَحْلِفُ عَلَى أَنَّهُ لَمْ يَأْبِقْ قَطُّ؟ قَالَ: لَا يَحْلِفُ إِلَّا عَلَى: «عِنْدَهُ».

قَالَ أَحْمَدُ: إِلَّا أَنْ يَكُونَ وُلِدَ عِنْدَهُ، فَيَحْلِفُ عَلَى أَنَّهُ لَمْ يَأْبِقْ قَطُّ. (خطه).

(١) قَوْلُهُ: (وَيُقْبَلُ قَوْلُهُ فِي قِيَمَتِهِ) أَي: إِذَا لَمْ تُعْرِفْ قِيَمَتَهُ، أَمَّا إِذَا عُرِفَتْ فَإِنَّهُ يُرْجَعُ إِلَيْهَا، أَوْ إِلَى مِثْلِهَا.

[١] كَتَبَ فِي هَامِشِ الْأَصُولِ الْخَطِيئَةِ: «لَعَلَهُ: يَجُوزُ».

(وَإِنْ بَاعَهُ) أَي: الْمَعِيبَ مُشْتَرٍ قَبْلَ عِلْمِ عَيْبِهِ (لِبَائِعِهِ) لَهُ، وَلَمْ يَعْلَمْ
أَيْضًا عَيْبَهُ، ثُمَّ عِلْمُهُ: (فَلَهُ) أَي: الْبَائِعِ الْأَوَّلِ، وَهُوَ الْمَشْتَرِي لَهُ ثَانِيًا:
(رَدُّهُ) عَلَى الْبَائِعِ الثَّانِي، (ثُمَّ لِلْبَائِعِ الثَّانِي: رَدُّهُ) أَي: الْمَبِيعِ الْمَرْدُودِ
(عَلَيْهِ) أَي: الْبَائِعِ الْأَوَّلِ.

(وَفَائِدَتُهُ) أَي: الرَّدُّ مِنَ الْجَانِبَيْنِ: (اِخْتِلَافُ الثَّمَنِ). وكذا: إِنْ
اخْتَارَ الْأَرْضَ.

وَعِلْمُ مِنْهُ: أَنَّهُ لَا رَدَّ مَعَ اتِّفَاقِ الثَّمَنِ؛ لِعَدَمِ الْفَائِدَةِ فِيهِ.

(وَإِنْ كَسَرَ) مُشْتَرٍ (مَا) أَي: مَبِيعًا، (مَأْكُولُهُ فِي جَوْفِهِ) كَرُمَّانٍ،
وَبَطِّيخٍ، (فَوَجَدَهُ) أَي: الْمَأْكُولَ (فَاسِدًا، وَلَيْسَ لِمَكْسُورِهِ قِيَمَةٌ،
كَبَيْضِ الدَّجَاجِ: رَجَعَ بِثَمَنِهِ)؛ لِتَبَيُّنِ فَسَادِ الْعَقْدِ مِنْ أَصْلِهِ؛ لِأَنَّهُ وَقَعَ
عَلَى مَا لَا نَفْعَ فِيهِ. وَإِنْ وَجَدَ الْبَعْضُ فَاسِدًا: رَجَعَ بِقِسْطِهِ مِنَ الثَّمَنِ،
وَلَيْسَ عَلَيْهِ رَدُّ فَاسِدِهِ إِلَى بَائِعِهِ؛ لِأَنَّهُ لَا فَائِدَةَ فِيهِ.

(وَإِنْ كَانَ لَهُ) أَي: مَكْسُورِهِ (قِيَمَةٌ، كَبَيْضِ النَّعَامِ، وَجَوْزِ الْهِنْدِ:
خَيْرٌ) مُشْتَرٍ (بَيْنَ) أَخَذِ (أَرْضِهِ)؛ لِنَقْصِهِ بِكَسَرِهِ، (وَبَيْنَ رَدِّهِ مَعَ أَرْضِ
كَسَرِهِ) الَّذِي تَبَقَّى لَهُ مَعَهُ قِيَمَةٌ، إِنْ لَمْ يُدْلَسْ بِائِعٍ، كَمَا مَرَّ، (وَأَخَذَ
ثَمَنَهُ)؛ لِاِقْتِصَاءِ الْعَقْدِ السَّلَامَةِ.

(وَيَتَعَيَّنُ أَرْضُ) لِمُشْتَرٍ (مَعَ كَسَرٍ لَا تَبَقَى مَعَهُ قِيَمَةٌ) كَنَحْوِ جَوْزِ
هِنْدٍ؛ لِأَنَّهُ أَتْلَفَهُ.

(وَحِيَارٌ عَيْبٌ: مُتَرَاخٍ)؛ لَأَنَّهُ لِدَفْعِ ضَرَرٍ مُحَقَّقٍ. فـ(لَا يَسْقُطُ) بالتَّأخِيرِ^(١)، كَالْقِصَاصِ، (إِلَّا إِنْ وُجِدَ دَلِيلُ رِضَاهُ) أَي: الْمُشْتَرِي، (كَتَصَرُّفِهِ) فِي مَبِيعٍ عَالِمًا بِعَيْبِهِ، بَنَحْوِ بَيْعٍ، أَوْ إِجَارَةٍ، أَوْ إِعَارَةٍ. (و) كـ(لَا سِتْعَمَالِهِ) الْمَبِيعِ (لِغَيْرِ تَجَرِبَةٍ) كَوُطْءٍ، وَحَمْلٍ عَلَى دَابَّةٍ^(٢)، (فَيَسْقُطُ أَرَشُ، كَرَدٍّ)؛ لِقِيَامِ دَلِيلِ الرِّضَا مَقَامَ التَّصْرِيحِ بِهِ. وَإِنْ

(١) قوله: (فَلَا يَسْقُطُ بِالتَّأخِيرِ) قَالَ فِي «الْاِخْتِيَارَاتِ»^[١]: يُجْبَرُ الْمُشْتَرِي عَلَى الرَّدِّ أَوْ أَخِذِ الْأَرَشِ. انْتَهَى.

فَإِنْ أَخَّرَهُ حَتَّى تَلَفَ، وَلَوْ بَفَعْلِهِ، فَالظَّاهِرُ مِنْ كَلَامِهِ فِيمَا سَبَقَ، «كَالِاقْتِنَاعِ»: تَعَيُّنُ الْأَرَشِ، وَإِنْ لَمْ يَتَلَفَ إِلَّا بَعْدَ أَنْ فَسَحَهُ، فَإِنْ كَانَ قَصَّرَ فِي الرَّدِّ حَتَّى تَلَفَ ضَمِنَ، وَإِلَّا لَمْ يَضْمَنْ، كَمَا لَوْ أَطَارَتِ الرِّيحُ إِلَى دَارِهِ ثَوْبًا فَقَصَّرَ فِي رَدِّهِ حَتَّى تَلَفَ، فَلَهُ هَذَا، إِنْ قُلْنَا: إِنَّهُ بَعْدَ الْفَسْخِ أَمَانَةٌ.

وَانْظُرْ: هَلْ يَقْبَلُ قَوْلُهُ فِي الْفَسْخِ بَعْدَ التَّلَفِ، أَمْ لَا بَدَّ مِنْ بَيِّنَةٍ يُشْهَدُهَا عَلَى الْفَسْخِ؟ الْأَوْجَهُ: الثَّانِي. انْتَهَى.

(٢) «حَاشِيَةٌ» لَا أَدْرِي لِمَنْ هِيَ، لَكِنَّهَا مُوَافِقَةٌ لِقَوْلِهِمْ: وَإِذَا حَلَبَ الدَّابَّةَ أَوْ حَمَلَ عَلَيْهَا، أَوْ عَمَلَ، ثُمَّ وَجَدَ بِهَا عَيْبًا وَأَرَادَ رَدَّهَا، فَإِنْ كَانَتْ قِيمَتُهَا نَقَصَتْ بِحَلَبٍ، أَوْ عَمَلٍ، أَوْ لُبْسٍ، عَنْ حَالَةِ الْعَقْدِ، فَإِنَّهُ عَيْبٌ حَدَثَ عِنْدَ الْمُشْتَرِي، فَيُرَدُّ أَرَشُهُ مَعَهُ، وَإِنْ كَانَ الْعَمَلُ فِي الْمَبِيعِ أَوْ اللَّبْسُ لَمْ يَنْقُصِ الْمَبِيعَ شَيْئًا، رَدَّهُ مَجَانًا، أَوْ أَخَذَ أَرَشَهُ. انْتَهَى. (خَطُهُ).

تَصَرَّفَ فِي بَعْضِهِ: فَلَهُ أَرَشُ الْبَاقِي، لَا رَدُّهُ^(١).

(وَلَا يَفْتَقِرُ رَدُّ) مُشْتَرٍ مَبِيعًا، لِنَحْوِ عَيْبٍ (إِلَى حُضُورِ بَائِعٍ، وَلَا)

إِلَى (رِضَاهُ، وَلَا) إِلَى (قَضَاءِ) حَاكِمٍ^(٢)، كَالطَّلَاقِ.

(وَلَمُشْتَرٍ مَعَ غَيْرِهِ)؛ بَأَنْ اشْتَرَى شَخْصَانِ فَأَكْثَرُ (مَعِيًّا) صَفَقَةً

وَاحِدَةً، (أَوْ) اشْتَرَا مَبِيعًا (بَشْرَطِ خِيَارٍ) أَوْ غُبْنًا، أَوْ دُلَّسَ عَلَيْهِمَا،

(إِذَا رَضِيَ الْآخَرُ) بِالْبَيْعِ وَأَمْضَاهُ: (الْفَسْخُ فِي نَصِيهِ) مِنَ الْمَبِيعِ؛ لِأَنَّهُ

رَدَّ جَمِيعَ مَا مَلَكَهُ بِالْعَقْدِ، فَجَازَ، (كَشِرَاءٍ وَاحِدٍ مِنْ اثْنَيْنِ) شَيْئًا، ثُمَّ

بَانَ عَيْبُهُ، أَوْ بَشْرَطِ خِيَارٍ وَنَحْوِهِ: فَلَهُ رَدُّ نَصِيبِ أَحَدِهِمَا؛ لِأَنَّهُ رَدَّ عَلَيْهِ

جَمِيعَ مَا بَاعَهُ لَهُ، وَلَا تَشْقِصَ؛ لِأَنَّهُ كَانَ مُشَقَّقًا قَبْلَ الْبَيْعِ.

(وَلَا) يَرُدُّ وَاحِدٌ نَصِيبَهُ مِنْ مَعِيبٍ، أَوْ مَبِيعٍ بِشْرَطِ خِيَارٍ، وَنَحْوِهِ

(إِذَا وَرِثَ) الْمَعِيبَ، أَوْ خِيَارَ الشَّرْطِ؛ لِتَشْقِصِ السَّلْعَةِ عَلَى الْبَائِعِ،

(١) قَالَ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ فِي «شَرْحِ الْمَحْرَرِ»: لَوْ اشْتَرَى رَجُلٌ سِلْعَةً،

فَأَصَابَ بِهَا عَيْبًا، وَلَمْ يَخْتَرْ الْفَسْخَ، ثُمَّ قَالَ: إِنَّمَا أَبْقَيْتُهُ لِأَنَّنِي لَمْ أَعْلَمْ

أَنَّ لِي الْخِيَارَ، لَمْ يُقْبَلْ مِنْهُ، ذَكَرَهُ الْقَاضِي أَصْلًا فِي الْمَعْتَقَةِ تَحْتَ عَبْدٍ

إِذَا قَالَتْ: لَمْ أَعْلَمْ أَنَّ لِي الْخِيَارَ.

وَخَالَفَهُ ابْنُ عَقِيلٍ فِي مَسْأَلَةِ الْمَعْتَقَةِ، وَوَافَقَهُ فِي مَسْأَلَةِ الرَّدِّ بِالْعَيْبِ.

وَعَنْ أَحْمَدَ: أَنَّ خِيَارَ الْعَيْبِ عَلَى الْفَوْرِ، وَفَاقًا لِلشَّافِعِيِّ. (خَطُهُ).

(٢) وَلَا يَفْتَقِرُ رَدُّ إِلَى حُضُورِ بَائِعٍ، خِلَافًا لِأَبِي حَنِيفَةَ فِيمَا قَبْلَ الْقَبْضِ.

وَقَوْلُهُ: وَلَا إِلَى حَاكِمٍ أَيْضًا. خِلَافًا لِأَبِي حَنِيفَةَ فِيمَا بَعْدَ الْقَبْضِ، فَإِنَّهُ

يَشْتَرِطُ رِضَاهُ أَوْ حُكْمَ حَاكِمٍ.

وقد أخرجها عن ملكه غير مُشَقَّصَةٍ؛ لأنَّه باعها لواحدٍ، بخلافِ التي قبلها، فإنَّ العقدَ يتعدَّدُ بتعدُّدِ العاقدِ.

(وللحاضرِ من مُشتريَّين: نقدُ نصفِ ثمنه) أي: المبيعُ لهُمَا صَفَقَةٌ، (وقبضُ نصفه)؛ لخروجه عن ملكِ البائعِ مُشَقَّصًا.

(وإنَّ نقدَهُ) أي: الثَّمَنَ (كُلَّهُ) عن نفسه وشريكه: (لم يقبض إلا نصفه) أي: المبيع؛ لأنَّه لم يملك بالعقدِ غيره. وهذا: في المكيل ونحوه. فإنَّ كانَ عبدًا أو نحوَه: فليس لبائعٍ إقباضُه بغيرِ إذنِ الآخرِ. (ورجعَ) مُقبِضُ كُلِّ ثَمَنِ (على الغائبِ) بتظيرِ ما عليه منه، إن نوى الرجوعَ.

(ولو قال) واحدٌ لاثنتين: (بعْتُكُما) كذا بكذا. (فقال أحدهما: قبلتُ) وسكتَ الآخرُ: (جاز) أي: صحَّ البيعُ في نصفِ المبيعِ، ينصفُ الثَّمَنُ؛ لتعدُّدِ العقدِ بتعدُّدِ المعقودِ معهُ.

(ومن اشترى معيَّين) من واحدٍ صَفَقَةٌ، (أو) اشترى (معيًّا في وعاءَينِ صَفَقَةٌ: لم يملك ردَّ أحدهما) أي: أحدِ المعيَّين، أو ما في أحدِ الوعاءَينِ (بقسطِهِ) من الثَّمَنِ؛ لأنَّه تفريقٌ للصَّفَقَةِ مع إمكانِ عدمه^(١)، أشبهَ ردَّ بعضِ المعيبِ الواحدِ. ولهُ مع الإمساكِ الأرضُ. (إلا إن تَلَفَ الآخرُ) فَلهُ ردُّ الباقي بقسطِهِ؛ لأنَّه لا ضررَ فيه على

(١) على قوله: (مع إمكانِ عدمِهِ) وهو المطالبةُ بالأرضِ.

البائع، كرّد الجميع^(١).

(وَيُقْبَلُ قَوْلُهُ) أي: المشتري (يَمِينُهُ فِي قِيَمَتِهِ) أي: التّألف؛
لِيُوزَعَ الثَّمَنُ عَلَيْهِمَا؛ لِأَنَّهُ مُنْكَرٌ لِمَا يَدَّعِيهِ الْبَائِعُ مِنْ زِيَادَةِ قِيَمَتِهِ.
(وَمَعَ عَيْبٍ أَحَدَهُمَا) أي: أحد المبيعين، أو ما في الوعائين
(فَقَطْ) دُونَ الْآخِرِ: (لَهُ رَدُّهُ) أي: المعيب (بِقِسْطِهِ^(٢)) مِنَ الثَّمَنِ؛
لِأَنَّهُ لَا ضَرَرَ فِيهِ عَلَى الْبَائِعِ.

و(لَا) يَرُدُّ أَحَدَهُمَا (إِنْ نَقَصَ) مَبِيعٌ (بِتَفْرِيقٍ، كِمِضْرَاعِي بَابٍ،
وَزَوْجِي خُفٍّ) بَيْنَا، وَوُجِدَ بِأَحَدِهِمَا عَيْبٌ، فَلَا يَرُدُّ وَحْدَهُ؛ لِمَا فِيهِ

(١) قال في «الإقناع»^[١]: وَلَا يَمْلِكُ رَدَّ السَّلِيمِ.

وعنه: لَهُ رَدُّ الْمَعِيبِ وَحْدَهُ، وَرَدُّهُمَا مَعًا. قال في «المحرر»: وهو
الصَّحِيحُ. قال في «الفائق»: وهو الْأَصَحُّ، واختاره ابن عَبْدُوسٍ في
«تذكرته».

وعنه: لَا يَجُوزُ إِلَّا رَدُّهُمَا أَوْ إِمْسَاكُهُمَا، قَدَّمَهُ فِي «الهداية»،
و«الخلاصة»، و«المحرر»، و«الرعايتين»، وَجَزَمَ بِهِ فِي «الفروق
الزُّرِّيَّة»^[٢]. (خطه).

(٢) قوله: (لَهُ رَدُّهُ بِقِسْطِهِ) هَكَذَا قَدَّمَهُ فِي «المقنع»، قال ابنُ مُنْجَا: هَذَا
الْمَذْهَبُ. (خطه).

[١] «الإقناع» (٢/٢٢١).

[٢] انظر: «الإنصاف» (١١/٤٢١).

مِن الضَّرَرِ عَلَى الْبَائِعِ بِنَقْصِ الْقِيَمَةِ.

(أَوْ حَرَمَ) تَفْرِيقٌ، (كَأَخَوَيْنِ، وَنَحْوَهُمَا) بَيْعًا صَفَقَةً، وَبَانَ أَحَدُهُمَا مَعِيًّا: لَيْسَ لَهُ رَدُّهُ؛ لِتَحْرِيمِ التَّفْرِيقِ بَيْنَ ذِي الرَّحْمِ الْمُحَرَّمِ. (وَمِثْلُهُ) أَي: مَا ذُكِرَ فِي الْأَخَوَيْنِ فِي عَدَمِ التَّفْرِيقِ: رَقِيقٌ (جَانٍ، لَهُ وَلَدٌ) أَوْ أَخٌ وَنَحْوُهُ، وَأُرِيدَ بَيْعُ جَانٍ فِي الْجِنَايَةِ: فَلَا يُبَاعُ وَحْدَهُ؛ لِتَحْرِيمِ التَّفْرِيقِ، بَلْ (يُبَاعَانِ)، وَقِيَمَةُ جَانٍ تُصَرَفُ فِي أَرْضِ جِنَايَتِهِ، عَلَى مَا يَأْتِي. (وَقِيَمَةُ الْوَلَدِ) أَوْ نَحْوِهِ: (لِمَوْلَاهُ)؛ لِعَدَمِ تَعَلُّقِ الْجِنَايَةِ بِهِ، وَإِنَّمَا يَبْعُ ضَرُورَةً تَحْرِيمِ التَّفْرِيقِ.

(وَالْمَبِيعُ بَعْدَ فسخٍ) يَبْعُ بَعِيْبٍ، أَوْ غَيْرِهِ: (أَمَانَةً بِيَدِ مُشْتَرٍ)؛ لِحُصُولِهِ فِي يَدِهِ بِلَا تَعَدٍّ، لَكِنْ إِنْ قَصَرَ فِي رَدِّهِ فَتَلَفَ: ضَمِنَهُ؛ لِتَفْرِيطِهِ، كَتَوْبٍ أَطَارَتْهُ الرِّيحُ إِلَى دَارِهِ.

(فَصْلٌ)

(وإن اختلفا) أي: بائع ومُشتَرٍ (عند مَنْ حَدَثَ الْعَيْبُ) في المبيع (مَعَ الاحْتِمَالِ) لحصوله عند بائع، وحُدُوثه عند مُشتَرٍ، كإِبَاقٍ، (ولا بَيِّنَةٌ^(١)) لأَحَدِهِمَا: (ف) الْقَوْلُ (قَوْلُ مُشتَرٍ يَمِينِهِ^(٢))؛ لَأَنَّهُ يُنْكَرُ الْقَبْضُ فِي الْجُزْءِ الْفَائِتِ، وَالْأَصْلُ عَدَمُهُ، كَقَبْضِ الْمَبِيعِ^(٣). (على الْبَتِّ^(٤))، فَيَحْلِفُ أَنَّهُ اشْتَرَاهُ وَبِهِ الْعَيْبُ، أَوْ أَنَّهُ مَا حَدَثَ عِنْدَهُ. (إنْ

(١) قوله: (ولا بَيِّنَةٌ) ومفهومُهُ: فَتُسَمَّعَ وَلَوْ بَيِّنَةٌ بِائِعٍ.

(٢) قال في «الإنصاف»^[١]: وَالرَّوَايَةُ الثَّانِيَةُ: يَقْبَلُ قَوْلُ الْبَائِعِ، وَهِيَ أَنْصَبُهُمَا، وَاخْتَارَهُ الْقَاضِي فِي «الرَّوَايَتَيْنِ»، وَأَبُو الْخَطَّابِ فِي «الهِدَايَةِ»، وَابْنُ عَبْدِوَيْسٍ فِي «تَذَكُّرَتِهِ»، وَجَزَمَ بِهِ فِي «الْمَنُورِ»، وَ«مَنْتَخِبِ الْأَدْمِيِّ»، وَقَدَّمَ فِي «الْمَحَرَّرِ». (خطه).

(٣) قوله: (فَقَوْلُ مُشتَرٍ يَمِينِهِ) انْظُرْ: لَوْ أَقَامَا يَمِينَيْنِ، هَلْ تَقَدَّمَ بَيِّنَةُ الْبَائِعِ، أَوْ يَتَعَارَضَانِ وَيَتَسَاقَطَانِ.

وَبَعْضُ الْهَوَامِشِ: أَنَّهُ تَقْبَلُ بَيِّنَةُ الْبَائِعِ؛ لِأَنَّهَا تُثَبِّتُ الْخَبَرَ، وَبَيِّنَةُ الْمَشْتَرِي تَنْفِيهِ. (م خ)^[٢].

(٤) وعنه: الْقَوْلُ قَوْلُ بَائِعٍ يَمِينِهِ، وَهُوَ قَوْلُ أَكْثَرِ الْعُلَمَاءِ.

قال ابنُ الْقَيِّمِ: فِيهِ قَوْلَانِ؛ أَظْهَرُهُمَا: أَنَّ الْقَوْلَ قَوْلُ الْبَائِعِ.

قال شيخنا عبد الله بن عبد الرحمن أبا بطين: وَهُوَ أَظْهَرُ.

[١] «الإنصاف» (٤٢٤/١١).

[٢] «حاشية الخلوتى» (٦٣٦/٢).

لم يخرج) مبيع (عن يده^(١)) أي: المشتري. فإن غاب عنه: فليس له

(١) قوله: (إن لم يخرج عن يده) وصرح في «الغاية» في هذه الصورة^[١] بالحلف على نفي العلم. انتهى- ولم يصرح بها أحد قبله- أي: يحلف البائع على نفي العلم. ورأيت نقلاً عن شرح ابن منجاء: أن البائع يحلف- والحالة هذه- على صفة جوابه على البت. وأفتى ابن ذهلان باليمين على البائع على البت على صفة جوابه. (خطه).

قوله: (إن لم يخرج عن يده) الظاهر: أن المراد اليد المشاهدة؛ لقوله: أي: يغيب عنه.

قوله: (إن لم يخرج عن يده) قال في «معني ذوي الأفهام»: ومن خلط ما قبضه أو تصرف فيه؛ بأن دفعه لغيره، ثم رده، امتنع الرد إن لم يتحقق أنه هو بعلامة ونحوها. (خطه).

قوله: (إن لم يخرج عن يده) قال ابن ذهلان: والظاهر: ولو إلى يد ولده أو زوجته، لكن له اليمين على البائع.

من «مجموع»^[٢] عبد الرحمن: قوله: (إن لم يخرج عن يده) أي: فليس له الحلف، ولا رده، فيتعين حلف البائع على صفة جوابه، فإن أجاب: بعته بريئاً من العيب. حلف على ذلك، وإن أجاب: لا

[١] كتب على هامش الأصول: «أي: فيما إذا خرج عن يده».

[٢] مراده: «المجموع فيما هو كثير الوقوع» للشيخ عبد الرحمن أبا بطين جد المؤلف.

رَدُّهُ؛ لَاحْتِمَالِ خُدُوثِهِ عِنْدَ مَنْ انْتَقَلَ إِلَيْهِ. فَلَا يَجُوزُ لَهُ الْحَلْفُ عَلَى الْبَيْتِ^(١).

وَكَذَا: لَوْ وَطِئَ مُشْتَرٍ أَمَةً^(٢) اشْتَرَاهَا عَلَى أَنَّهَا بَكْرٌ، وَقَالَ: لَمْ أَصِبْهَا بِكَرٍّ؛ فَقَوْلُهُ يَمِينُهُ. وَإِنْ اخْتَلَفَا قَبْلَ وَطِئِهِ: أُرِيَتْ الثَّقَاتُ.
(وَإِنْ لَمْ يَحْتَمِلْ إِلَّا قَوْلَ أَحَدِهِمَا)، كَأَصْبُعٍ زَائِدَةٍ، وَجُرْحٍ طَرِيٍّ لَا يَحْتَمِلُ أَنْ يَكُونَ قَبْلَ عَقْدٍ: (قَبْلَ) قَوْلُ مُشْتَرٍ فِي الْمَثَالِ الْأَوَّلِ،

يَسْتَحِقُّ عَلَيَّ مَا يَدَّعِيهِ مِنَ الرَّدِّ، حَلَفَ عَلَى ذَلِكَ، فَيَكُونُ حَلْفُهُ عَلَى الْبَيْتِ، أَيِ: الْبَائِعِ.

(١) قَالَ الْغَزِّيُّ: اشْتَرَى مَائِعًا، فَأَحْضَرَ ظَرْفًا، فَصَبَّ الْمَائِعَ فِيهِ، وَوَجَدَ فِيهِ فَأَرَةً. فَقَالَ الْبَائِعُ: كَانَتْ فِي ظَرْفِكَ. فَقَالَ الْمَشْتَرِي: بَلْ أَقْبَضْتَنِيهِ وَفِيهِ الْفَأَرَةُ؟ فَفِي الْمَصَدِّقِ قَوْلَانِ؛ فَلَوْ قَالَ الْمَشْتَرِي: إِنَّهَا كَانَتْ فِيهِ يَوْمَ الشَّرَاءِ. فَهُوَ اخْتِلَافٌ فِي صِحَّةِ الْعَقْدِ وَفَسَادِهِ، وَالْمَتَّجِهُ: تَصْدِيقُ الْبَائِعِ فِي الصُّورَتَيْنِ.

(٢) قَوْلُهُ: (وَكَذَا لَوْ وَطِئَ مُشْتَرٍ أَمَةً.. إلخ) بِنَاءٌ عَلَى أَنَّ الْقَوْلَ قَوْلُ الْمَشْتَرِي فِي الْعَيْبِ الْمَمْكِنِ خُدُوثُهُ.

قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[١]: فَإِنْ وَطِئَهَا الْمَشْتَرِي وَقَالَ: مَا وَجَدْتُهَا بِكَرٍّ، خُرِّجَ فِيهِ وَجْهَانِ، بِنَاءٌ عَلَى الْعَيْبِ الْحَادِثِ، قَالَهُ الْمَصْنِفُ وَالشَّارِحُ. (خَطُّهُ).

[١] «الْإِنْصَافُ» (٤٣٠/١١).

وبائع في الثاني، (بلا يمين)؛ لَعَدَمِ الحاجةِ إليه.
 (وَيُقْبَلُ قَوْلُ بَائِعٍ^(١) يَمِينِهِ: (أَنَّ الْمَبِيعَ) الْمَعِيبَ الْمُعَيَّنَ بِعَقْدٍ
 (لَيْسَ الْمَرْدُودَ) نَصًّا؛ لِإِنْكَارِ بَائِعٍ كَوْنَهُ سِلْعَتَهُ، وَإِنْكَارِهِ اسْتِحْقَاقَ
 الْفَسْخِ.

فَإِنْ أَقَرَّ بِكَوْنِهِ مَعِيبًا، وَأَنْكَرَ أَنَّهُ الْمَبِيعُ: فَقَوْلُ مُشْتَرٍّ؛ لَمَّا يَأْتِي،

(١) قوله: (وَيُقْبَلُ قَوْلُ بَائِعٍ .. إلخ) أي: لو رَدَّ الْمُشْتَرِّي السِّلْعَةَ بِعَيْبٍ،
 فَأَنْكَرَ الْبَائِعُ أَنَّهَا سِلْعَتُهُ، فَالْقَوْلُ قَوْلُ الْبَائِعِ يَمِينِهِ؛ لِأَنَّهُ مُنْكَرٌ كَوْنَ هَذِهِ
 سِلْعَتَهُ، وَمُنْكَرٌ اسْتِحْقَاقَ الْفَسْخِ، وَالْقَوْلُ قَوْلُ الْمُنْكَرِ، جَزَمَ بِهِ
 صَاحِبُ «الْمَغْنِيِّ» وَ«الْمَحَرَّرِ» وَلَمْ يَحْكِيَا خِلَافًا، وَلَا فَصْلًا بَيْنَ أَنْ
 يَكُونَ الْمَبِيعُ فِي الذِّمَّةِ أَوْ مُعَيَّنًا، نَظَرًا إِلَى أَنَّهُ يَدَّعِي عَلَيْهِ اسْتِحْقَاقَ
 الْفَسْخِ، وَالْأَصْلُ عَدَمُهُ.

وَذَكَرَ الْأَصْحَابُ مِثْلَ ذَلِكَ فِي مَسَائِلِ الصَّرْفِ، وَفَرَّقَ السَّامَرِيُّ فِي
 «فُرُوقِهِ» بَيْنَ أَنْ يَكُونَ الْمَرْدُودُ بِعَيْبٍ وَقَعَ الْعَقْدُ عَلَيْهِ مُعَيَّنًا فَيَكُونَ
 الْقَوْلُ قَوْلَ الْبَائِعِ، وَبَيْنَ أَنْ يَكُونَ فِي الذِّمَّةِ فَيَكُونَ الْقَوْلُ قَوْلَ
 الْمُشْتَرِّي، وَاخْتَارَهُ فِي «الرَّعَايَةِ الْكُبْرَى»، ذَكَرَهُ عَنْهُ فِي «الْإِنْصَافِ»،
 وَهُوَ مُقْتَضَى قَوْلِهِمْ: وَيُقْبَلُ قَوْلُ قَابِضٍ فِي ثَابِتٍ فِي الذِّمَّةِ.

وَهَذَا فِيمَا إِذَا أَنْكَرَ الْمُدَّعَى عَلَيْهِ بِالْعَيْبِ أَنَّ مَالَهُ كَانَ مَعِيبًا، أَمَّا إِنْ
 اعْتَرَفَ بِالْعَيْبِ وَفَسَخَ صَاحِبُهُ، وَأَنْكَرَ أَنْ يَكُونَ هَذَا هُوَ الْمَعِيبُ،
 فَالْقَوْلُ لِمَنْ هُوَ فِي يَدِهِ، صَرَّحَ بِهِ فِي «الْمَغْنِيِّ» فِي التَّفْلِيسِ، ذَكَرَهُ فِي
 «الْإِنْصَافِ». (خطه).

(إِلَّا فِي خِيَارِ شَرْطٍ) إِذَا أَرَادَ الْمُشْتَرِي رَدَّ مَا اشْتَرَاهُ بِشَرْطِ الْخِيَارِ،
وَأَنْكَرَ الْبَائِعُ كَوْنَهُ الْمَبِيعَ: (ف) الْقَوْلُ (قَوْلُ مُشْتَرٍ) أَنَّهُ الْمَرْدُودُ،
بَيَمِينِهِ؛ لِاتَّفَاقِهِمَا عَلَى اسْتِحْقَاقِ الْفَسْخِ.

(و) يُقْبَلُ (قَوْلُ مُشْتَرٍ فِي عَيْنِ ثَمَنِ مُعَيَّنٍ بِعَقْدٍ) أَنَّهُ لَيْسَ الْمَرْدُودُ
إِنْ رُدَّ عَلَيْهِ بَعِيْبٌ؛ لِمَا تَقَدَّمَ. فَإِنْ رُدَّ عَلَيْهِ بِخِيَارِ شَرْطٍ: فَمِقْيَاسُ الَّتِي
قَبَلَهَا: يُقْبَلُ قَوْلُ بَائِعٍ.

(و) يُقْبَلُ قَوْلُ (قَابِضٍ)، مِنْ بَائِعٍ وَغَيْرِهِ، بَيَمِينِهِ، (فِي ثَابِتٍ فِي
ذِمَّةٍ، مِنْ ثَمَنِ مَبِيعٍ، وَقَرْضٍ، وَسَلَمٍ، وَنَحْوِهِ)، كَأَجْرَةٍ، وَقِيَمَةٍ مُتَلَفٍ،
إِذَا أَرَادَ رَدَّهُ بَعِيْبٌ، وَأَنْكَرَهُ مَقْبُوضٌ مِنْهُ؛ لِأَنَّ الْأَصْلَ بَقَاءُ شَعْلِ الذِّمَّةِ.
(إِنْ لَمْ يَخْرُجْ عَنْ يَدِهِ) أَيِ: الْقَابِضِ، أَيِ: يَغِيْبُ عَنْهُ: فَلَا يَمْلِكُ رَدَّهُ؛
لِمَا تَقَدَّمَ.

(وَمَنْ بَاعَ قِتًّا) عَبْدًا أَوْ أَمَةً، وَلَوْ مُدَبَّرًا وَنَحْوَهُ (تَلَزَمَتْهُ عُقُوبَةٌ، مِنْ
قِصَاصٍ أَوْ غَيْرِهِ) كَحَدٍّ (مَنْ يَعْلَمُ ذَلِكَ) أَيِ: لُزُومَ الْعُقُوبَةِ لَهُ: (فَلَا
شَيْءَ لَهُ)؛ لِإِضَاهِهِ بِهِ مَعِيْبًا.

(وَإِنْ عَلِمَ) بِذَلِكَ (بَعْدَ الْبَيْعِ: خَيْرٌ بَيْنَ رَدِّ) وَأَخْذِ مَا دَفَعَ مِنْ ثَمَنِ،
(و) بَيْنَ أَخْذِ (أَرْضٍ) مَعَ إِمْسَاكِ، كَسَائِرِ الْغُيُوبِ.

(و) إِنْ عَلِمَ مُشْتَرٍ بِذَلِكَ (بَعْدَ قَتْلِ) قِصَاصًا أَوْ حَدًّا:

(تَعَيَّنَ أَرَشٌ^(١))؛ لَتَعَدَّرِ الرَّدَّ، فَيَقْوَمُ^(٢) لَا عُقُوبَةَ عَلَيْهِ، ثُمَّ وَعَلَيْهِ الْعُقُوبَةُ، وَيُؤْخَذُ بِالْقِسْطِ مِنَ الثَّمَنِ.

قُلْتُ: إِنْ دَلَّسَ بَائِعٌ، فَاتَّ عَلَيْهِ، وَرَجَعَ مُشْتَرٍ بِجَمِيعِ الثَّمَنِ، كَمَا سَبَقَ.

(و) إِنْ عَلِمَ مُشْتَرٍ (بَعْدَ قَطْعِ^(٣)) قِصَاصًا، أَوْ لِسْرِقَةٍ وَنَحْوِهَا: (فَكَمَا لَوْ عَابَ عِنْدَهُ^(٤)) أَي: الْمُشْتَرِي، عَلَى مَا سَبَقَ تَفْصِيلُهُ؛ لِأَنَّ اسْتِحْقَاقَ الْقَطْعِ دُونَ حَقِيقَتِهِ.

(وَإِنْ لَزِمَهُ) أَي: الْقَنْ الْمُبِيعَ، أَي: تَعَلَّقَ بِرَقَبَتِهِ (مَالٌ) أَوْجَبَتْهُ الْجِنَايَةُ، أَوْ كَانَتْ عَمْدًا، وَاخْتِيَرَ، (وَالْبَائِعُ مُعْسِرٌ: قُدِّمَ حَقُّ مَجْنِي

(١) قوله: (تعيين أَرَش) هذا من المفردات.

(٢) قوله: (فَيَقْوَمُ .. إلخ) فإذا قُومَ غَيْرَ جَانٍ بِمَائَةٍ وَجِنَايَتُهُ بِخَمْسِينَ، فَمَا بَيْنَهُمَا النِّصْفُ، فَالْأَرَشُ نِصْفُ الثَّمَنِ. (خطه).

(٣) قوله: (وبعد قطع .. إلخ) قال في «الإنصاف»^[١]: قُلْتُ: الَّذِي يَظْهَرُ أَنَّ ذَلِكَ لَيْسَ بِحُدُوثٍ عَيْبٍ عِنْدَ الْمُشْتَرِي؛ لِأَنَّهُ مُسْتَحَقُّ قَبْلَ الْبَيْعِ، غَايَتُهُ أَنَّهُ اسْتَوْفَى مَا كَانَ مُسْتَحَقًّا، فَلَا يَسْقُطُ بِذَلِكَ حَقُّ الْمُشْتَرِي مِنَ الرَّدِّ. انْتَهَى. (خطه).

(٤) قوله: (فَكَمَا لَوْ عَابَ عِنْدَهُ .. إلخ) فَلَهُ رُدُّهُ مَعَ أَرَشِهِ، وَيَتَّجُهُ: وَأَرَشُهُ مَا بَيْنَ كَوْنِهِ مَقْطُوعًا بِالْفِعْلِ، وَمُسْتَحَقًّا بِالْفِعْلِ.

عَلَيْهِ)؛ لَسَبَقَهُ عَلَى حَقِّ مُشْتَرٍ، فَبِئَاغُ فِيهَا.
(وَلِلمُشْتَرِ) جَهْلُ الْحَالِ: (الْخِيَارُ^(١))؛ لِتَمَكَّنِ الْمَجْنِيَّ عَلَيْهِ مِنْ
انْتِزَاعِهِ، كَسَائِرِ الْعُيُوبِ.

فَإِنْ اخْتَارَ الْإِمْسَاكَ، وَاسْتَوْعَبَتِ الْجِنَايَةُ رَقَبَةَ الْمَبِيعِ، وَأُخِذَ بِهَا:
رَجَعَ مُشْتَرٍ بِالثَّمَنِ كُلِّهِ؛ لِأَنَّ أَرْضَ مِثْلِ ذَلِكَ: جَمِيعُ الثَّمَنِ. وَإِنْ لَمْ
تَكُنْ مُسْتَوْعَبَةً: فَيَقْدَرُ أَرْضُهُ^(٢).

(وَإِنْ كَانَ) بَائِعٌ (مُوسِرًا: تَعَلَّقَ أَرْضَ) وَجَبَ بِجِنَايَةِ مَبِيعٍ قَبْلَ بَيْعِ
(بِذَمَّتِهِ) أَيِ: الْبَائِعِ؛ لِأَنَّهُ يُخَيَّرُ بَيْنَ تَسْلِيمِهِ فِي الْجِنَايَةِ، وَفِدَائِهِ، فَإِذَا
بَاعَهُ، تَعَيَّنَ عَلَيْهِ فِدَاؤُهُ. وَلِأَنَّهُ قَوَّتَهُ عَلَى الْمَجْنِيَّ عَلَيْهِ، فَلَزِمَهُ أَرْضُهُ،
كَمَا لَوْ قَتَلَهُ.

(وَلَا خِيَارَ) لِمُشْتَرٍ؛ لِأَنَّهُ لَا ضَرَرَ عَلَيْهِ؛ لِرُجُوعِ مَجْنِيٍّ عَلَيْهِ عَلَى
بَائِعٍ.

وَمَنْ اشْتَرَى مَتَاعًا، فَوَجَدَهُ خَيْرًا مِمَّا اشْتَرَى: فَعَلَيْهِ رَدُّهُ إِلَى بَائِعِهِ،
كَمَا لَوْ وَجَدَهُ أَرَدًا كَانَ لَهُ رَدُّهُ. نَصَّ عَلَيْهِ. قَالَهُ فِي «الرَّعَايَةِ».

(١) عَلَى قَوْلِهِ: (وَلِلمُشْتَرِ جَهْلُ الْحَالِ .. إلخ) فَيُخَيَّرُ بَيْنَ رَدِّ وَإِعْطَاءِ أَرْضِ
مَا حَدَّثَ عَنْدَهُ، وَبَيْنَ إِمْسَاكِ وَأُخِذِ أَرْضِ الْعَيْبِ الْأَوَّلِ.

(٢) عَلَى قَوْلِهِ: (فَيَقْدَرُ أَرْضُهُ) أَيِ: يَنْسَبِتُهُ إِلَى قِيَمَتِهِ مِنْ ثَمَنِهِ، فَلَوْ كَانَتْ
قِيَمَةُ الْجَانِي مَائَةً، وَأَرْضُ الْجِنَايَةِ خَمْسُونَ، رَجَعَ مُشْتَرٍ بِنِصْفِ الثَّمَنِ؛
قَلِيلًا كَانَ أَوْ كَثِيرًا. (خَطُهُ).

وَلَعَلَّ مَحَلَّهُ: إِذَا كَانَ الْبَائِعُ جَاهِلًا بِهِ. قَالَهُ فِي «الْإِنْصَافِ». الْقِسْمُ (الْسَّادِسُ: خِيَارٌ فِي الْبَيْعِ بِتَخْيِيرِ الثَّمَنِ) إِذَا أَخْبَرَ بِخِلَافِ الْوَاقِعِ.

(وَيَبْتُ) الْخِيَارُ فِي الْبَيْعِ بِتَخْيِيرِ الثَّمَنِ عَلَى قَوْلٍ (فِي صُورٍ) أَرْبَعٍ مِنْ صُورِ الْبَيْعِ. وَاخْتَصَّتْ بِهَذِهِ الْأَسْمَاءِ كَاخْتِصَاصِ السَّلَمِ بِاسْمِهِ: (فِي تَوَلِيَّةٍ، ك) قَوْلِهِ: (وَلَيْتَكَ) أَي: الْمَبِيعَ، (أَوْ: بَعْتُكَ بِرَأْسِ مَالِهِ، أَوْ): بَعْتُكَ (بِمَا اشْتَرَيْتَهُ) بِهِ، (أَوْ): بَعْتُكَ (بِرَقْمِهِ) أَي: ثَمَنِهِ الْمَكْتُوبَ عَلَيْهِ. (و) هُمَا (يَعْلَمَانِهِ) أَي: الثَّمَنَ، أَوِ الرَّقْمَ.

(و) فِي (شَرِكَةٍ، وَهِيَ: بَيْعٌ بَعْضُهُ) أَي: الْمَبِيعِ (بِقِسْطِهِ) مِنَ الثَّمَنِ، (ك) قَوْلِهِ: (أَشْرَكَتَكَ فِي ثُلُثِهِ، أَوْ): أَشْرَكَتَكَ فِي (رُبُعِهِ، وَنَحْوَهُمَا)، كَثُلُثِيهِ، أَوْ ثُمْنِهِ^(١).

(١) قَالَ فِي «الْقَوَاعِدِ»^[١]: لَوْ بَاعَ أَحَدُ الشَّرِيكَيْنِ نِصْفَ السَّلْعَةِ الْمَشْتَرَكَةِ، هَلْ يَنْزِلُ الْبَيْعُ عَلَى نِصْفِ مُشَاعٍ، وَإِنَّمَا لَهُ نِصْفُهُ، وَهُوَ الرُّبْعُ، أَوْ عَلَى النِّصْفِ الَّذِي يَخْصُهُ بِمِلْكِهِ؟ فِيهِ وَجْهَانِ، وَاخْتَارَ الْقَاضِي أَنَّهُ يَنْزِلُ عَلَى النِّصْفِ الَّذِي يَخْصُهُ كُلُّهُ، بِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ لَهُ: أَشْرَكَتَكَ فِي نِصْفِهِ، وَهُوَ لَا يَمْلِكُ مِنْهُ إِلَّا النِّصْفَ، فَإِنَّهُ يَسْتَحِقُّ مِنْهُ الرُّبْعَ؛ لِأَنَّ الشَّرِكَةَ تَقْتَضِي التَّسَاوِيَّ فِي الْمِلْكِ، بِخِلَافِ الْبَيْعِ. قَالَ: وَالْمَنْصُوصُ فِي رَوَايَةِ ابْنِ مَنْصُورٍ: أَنَّهُ لَا يَصْحَحُ بَيْعُ النِّصْفِ حَتَّى يَقُولَ: نَصِيبِي، فَإِنْ أَطْلَقَ تَنْزَلَ عَلَى الرُّبْعِ. (خَطَهُ).

[١] «قواعد ابن رجب» ص (١٠٣).

(و: أَشْرَكَكَ) فَقَط: (يَنْصَرِفُ إِلَى نَصْفِهِ^(١))؛ لَأَنَّهَا تَقْتَضِي التَّسْوِيَةَ.

(فَإِنْ قَالَ) لَوَاحِدٍ: أَشْرَكَكَ. ثُمَّ قَالَهُ (لَاخِرَ عَالَمٍ بِشَرِكَةِ الْأَوَّلِ: فَلَهُ نِصْفُ نَصْبِهِ) أَي: لَهُ الرُّبْعُ؛ لِأَنَّ إِشْرَاكَهُ لَهُ إِنَّمَا هُوَ فِيمَا يَمْلِكُهُ، فَيَكُونُ بَيْنَهُمَا. (وَإِلَّا) يَعْلَمُ مَقُولُ لَهُ بِشَرِكَةِ الْأَوَّلِ: (أَخَذَ نَصْبَهُ كُلَّهُ^(٢)) وَهُوَ النِّصْفُ؛ لِأَنَّهُ إِذَا لَمْ يَعْلَمْ، فَقَدْ طَلَبَ مِنْهُ نِصْفَ الْمَبِيعِ، وَأَجَابَهُ إِلَيْهِ.

(وَإِنْ قَالَ) ثَالِثٌ لَهُمَا ابْتِدَاءً: (أَشْرَكَانِي. فَأَشْرَكَاهُ مَعًا: أَخَذَ

(١) قوله: (يَنْصَرِفُ إِلَى نَصْفِهِ) انْظُرْ هَذَا مَعَ مَا قَرَّرَهُ فِي «الْإِقْرَارِ» مِنْ أَنَّهُ لَوْ أَقَرَّ بَأَنَّ فُلَانًا شَرِيكَهُ فِي كَذَا، كَانَ مُجْمَلًا، يُرْجَعُ فِي تَفْسِيرِهِ إِلَى الْمُقَرَّرِ، وَلَمْ يَحْمِلُوهُ عَلَى النِّصْفِ ابْتِدَاءً.

وَقَدْ يُفَرَّقُ بَيْنَ الْبَايِنِ؛ بَأَنَّهُ لَمَّا كَانَ الْجُزْءُ الْمَأْخُودُ مِنَ الْمُقَرَّرِ بغيرِ عَوَضٍ، رُجِعَ فِي تَفْسِيرِهِ إِلَيْهِ؛ لِثَلَا يَلْزَمُ الْإِجْحَافُ عَلَيْهِ، وَالْمَأْخُودُ هُنَا بغيرِ عَوَضٍ، فَلَا قُوَّةَ، فَحُمِلَتْ الشَّرِكَةُ فِيهِ عَلَى الْأَصْلِ فِيهَا. (خَطُهُ).

(٢) قوله: (أَخَذَ نَصْبَهُ كُلَّهُ) هَذَا الصَّحِيحُ مِنَ الْمَذْهَبِ.

وَقِيلَ: لَهُ نِصْفُ مَا يَمْلِكُهُ، قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[١]: قُلْتُ: وَهُوَ الصَّوَابُ. قَالَ: وَعَلَى هَذَا لَطَالِبُ الشَّرِكَةِ الْخِيَارُ، قَالَ فِي «الشرح»: لِأَنَّهُ إِنَّمَا طَلَبَ النِّصْفَ فَلَمْ يَحْصُلْ لَهُ جَمِيعُهُ. (خَطُهُ).

ثُلُثُهُ)؛ لاَقْتِصَائِهَا التَّسْوِيَةَ. وَإِنْ أَشْرَكَه وَاحِدٌ بَعْدَ آخَرَ: فَلَهُ النِّصْفُ.
 (وَمَنْ أَشْرَكَ آخَرَ فِي قَفْزٍ) اشْتَرَاهُ، مِنْ نَحْوِ بَرٍّ أَوْ شَعِيرٍ، (أَوْ
 نَحْوِهِ)، كَرِطَلٍ حَدِيدٍ، أَوْ ذِرَاعٍ مِنْ نَحْوِ ثَوْبٍ، (قَبْضٌ) الَّذِي أَشْرَكَ
 (بِقَبْضِهِ) أَيِ: الْقَفْزِ وَنَحْوِهِ: (أَخَذَ) الْمُشْرَكَ (نِصْفَ الْمَقْبُوضِ)؛ لِأَنَّ
 تَصَرُّفَ الْمُشْتَرِي فِي الْمَبِيعِ بِنَحْوِ كَيْلٍ، لَا يَصِحُّ إِلَّا فِيمَا قَبْضَ مِنْهُ.
 (وَإِنْ بَاعَهُ) مُشْتَرِيَ الْقَفْزِ أَوْ نَحْوِهِ (مِنْ) الْقَفْزِ أَوْ نَحْوِهِ (كُلِّهِ
 جُزْءًا) كَنِصْفٍ أَوْ ثُلُثٍ (يُسَاوِي مَا قَبْضٌ) قَدْرًا: (انصَرَفَ) الْبَيْعُ
 (إِلَى الْمَقْبُوضِ)؛ لِأَنَّهُ الَّذِي يَجُوزُ لَهُ بَيْعُهُ.

(و) فِي (مُرَابَحَةٍ، وَهِيَ: بَيْعُهُ) أَيِ: الْمَبِيعِ (بَثْمَنِهِ) أَيِ: رَأْسِ
 مَالِهِ، (و) بِ(رِبْحٍ مَعْلُومٍ)؛ بِأَنْ يَقُولَ مَثَلًا: ثَمَنُهُ مِئَةٌ، بَيْعْتُكَ بِهَا وَبَرِجَ
 خَمْسَةً. وَلَا كَرَاهَةَ فِي ذَلِكَ^(١).

(وَإِنْ قَالَ): بَيْعْتُكَ بِثَمَنِهِ كَذَا، (عَلَى أَنْ أُرْبِحَ فِي كُلِّ عَشْرَةٍ
 دِرْهَمًا: كُرْهِ^(٢)) نَصًّا، وَاحْتِجَّ بِكَرَاهَةِ ابْنِ عُمرَ، وَابْنِ عَبَّاسٍ، وَكَأَنَّهُ
 دَرَاهِمُ بَدَرَاهِمَ.

وَإِنْ قَالَ: دَهْ يَارَدَهْ، أَوْ: دَهْ دَوَّازَدَهْ. كُرْهِ أَيْضًا. نَصًّا، قَالَ: لِأَنَّهُ يَبِيعُ

(١) قوله: (وَلَا كَرَاهَةَ فِي ذَلِكَ) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»: قَوْلًا وَاحِدًا.

(٢) قوله: (كُرْهِ) لِأَنَّهُ صَارَ يُشْبِهُ يَبِيعُ الْعَشْرَ بِأَحَدِ عَشَرَ، لَا مِنْهُ حَقِيقَةً، وَإِلَّا
 لَحُزِمَ، وَيُرْشَدُ لَذَلِكَ قَوْلُ الشَّارِحِ: وَكَأَنَّهُ يَبِيعُ دَرَاهِمَ بَدَرَاهِمَ.
 (خَطَهُ).

الأعاجِم. ولأنَّ الثَّمَنَ قد لا يُعْلَمُ في الحَالِ. وَمَعْنَى دَهْيَا زَدَهُ: العَشْرَةُ أَحَدَ عَشَرَ. وَمَعْنَى دَه دَوَّازَدَهُ: العَشْرَةُ اثْنَا عَشَرَ^(١).

(و) في (مُواضِعَةٍ، وَهِيَ: بَيْعٌ بِخُسْرَانٍ)، ك: بَعْتُكَ بِرَأْسِ مَالِهِ مِئَّةً، وَوَضِيعَةٌ عَشْرَةٌ.

(وَكُرَّةٌ فِيهَا) أَي: المُواضِعَةُ (مَا كُرَّةٌ فِي مُرَابَحَةٍ) ك: عَلَى أَنْ أَضَعَ مِنْ كُلِّ عَشْرَةٍ دِرْهَمًا.

(فَمَا ثَمَنُهُ) الذي اشْتَرِيَ بِهِ (مِئَّةً، وَبَاعَهُ بِهِ) أَي: بِثَمَنِهِ الذي اشْتَرِيَ بِهِ (وَوَضِيعَةٌ دِرْهَمٍ مِنْ كُلِّ عَشْرَةٍ^(٢)): وَقَعَ) البَيْعُ (بِتَسْعِينَ)؛

(١) نقلَ أَبُو الصَّقَرِ عن أَحْمَدَ فِي دَه يَازَدَهُ: هو الرِّبَا. فعلى هذا يَكُونُ مُحَرَّمًا.

وقال أَحْمَدُ فِي رَوَايَةِ أَحْمَدَ بْنِ هَاشِمٍ: كَأَنَّهُ دَرَاهِمَ بِدَرَاهِمَ، فَلَا يَصِحُّ. (خطه).

(٢) قوله: (وَوَضِيعَةٌ... إلخ) قال فِي «المبدع»^[١]: وهذه الصُّورَةُ مَكْرُوهَةٌ، بخلافِ مَا إِذَا قَالَ: بَعْتُكَ بِهِ. أَي: رَأْسَ مَالِهِ، وَأَضَعُ لَكَ عَشْرَةً. (خطه).

قوله: (وَوَضِيعَةٌ دِرْهَمٍ... إلخ) الواوُ واوُ المَعْيَةِ، وما بَعْدَهَا إِمَّا مَنْصُوبٌ عَلَى أَنَّهُ مَفْعُولٌ مَعَهُ، وَهُوَ مُضَافٌ وَ«دِرْهَمٌ» مُضَافٌ إِلَيْهِ. أَوْ الواوُ لِلْحَالِ، وَ«وَضِيعَةٌ» مَرْفُوعٌ عَلَى أَنَّهُ مُبْتَدَأٌ، وَ«دِرْهَمٌ» مَرْفُوعٌ عَلَى

[١] «المبدع» (١٠٢/٤).

لِسُقُوطِ عَشْرَةٍ مِنَ الْمِئَةِ.

(و) إِنْ بَاعَهُ بِثَمَنِهِ الْمِئَةَ وَوَضِيعَةً دِرْهَمٍ (لِكُلِّ) عَشْرَةٍ، (أَوْ عَنْ كُلِّ عَشْرَةٍ: يَقَعُ) الْبَيْعُ (بِتِسْعِينَ وَعَشْرَةَ أَجْزَاءٍ مِنْ أَحَدِ عَشَرَ جُزْءًا مِنْ دِرْهَمٍ)؛ لِأَنَّ الْحَطَّ فِي الصُّورَتَيْنِ مِنْ غَيْرِ الْعَشْرَةِ، فَيُحْطُّ مِنْ كُلِّ أَحَدِ عَشَرَ دِرْهَمًا دِرْهَمًا، فَيُسْقُطُ مِنْ تِسْعَةٍ وَتِسْعِينَ تِسْعَةً، وَمِنْ دِرْهَمٍ جُزْءٌ مِنْ أَحَدِ عَشَرَ جُزْءًا مِنْهُ، فَيَبْقَى مَا ذُكِرَ.

(وَلَا تَضُرُّ الْجَهَالَةُ حِينَئِذٍ) وَقَعَ الْعَقْدُ؛ (لِزَوَالِهَا) بَعْدُ (بِالْحِسَابِ).

(وَيُعْتَبَرُ لِلْأَرْبَعَةِ) أَيِ: التَّوْلِيَةِ، وَالشَّرِكَةِ، وَالْمَرَابَحَةِ، وَالْمُوَاضَعَةِ: (عِلْمُهُمَا) أَيِ: الْعَاقِدَيْنِ (بِرَأْسِ الْمَالِ)؛ لَمَّا تَقَدَّمَ مِنْ أَنَّ شَرْطَ الْبَيْعِ الْعِلْمُ بِالثَّمَنِ، وَإِلَّا لَمْ يَصِحَّ.

وَمَا قَدَّمَهُ الْمَصْنُفُ مِنْ ثُبُوتِ الْخِيَارِ - فِي هَذِهِ الصُّورِ - إِذَا ظَهَرَ الثَّمَنُ أَقَلَّ مِمَّا أَخْبَرَ بِهِ الْبَائِعُ: تَبَعَ فِيهِ «الْمَقْنِعُ». وَهُوَ رِوَايَةُ حَنْبَلٍ.

أَنَّهُ خَبِرُ مُبْتَدَأٍ مَحْذُوفٍ، وَالْجُمْلَةُ خَبَرٌ وَضِيعَةٌ، أَوْ الْوَاوُ لِلْعَطْفِ عَلَى الضَّمِيرِ الْمَجْرُورِ مِنْ غَيْرِ إِعَادَةِ الْجَارِّ، فَيَكُونُ «وَضِيعَةً» مَجْرُورًا، وَ«دِرْهَمًا» مَجْرُورًا بِالإِضَافَةِ إِلَيْهِ، لَكِنْ هَذَا الْوَجْهُ فِيهِ ضَعْفٌ فِي الْعَرَبِيَّةِ، وَالَّذِي قَبْلَهُ فِيهِ نَظَرٌ؛ لَعَدَمِ ظُهُورِ السَّوْغِ لِلابْتِدَاءِ بِالنَّكْرَةِ، إِلَّا أَنْ يُجْعَلَ مِنْ بَابِ: «تَمَرَّةٌ خَيْرٌ مِنْ جَرَادَةٍ». (م خ) ^[١]. (خطه).

(والمذهب: أنه) أي: رأس المال (مَتَى بَانَ أَقْلٌ) مِمَّا أَخْبَرَ بِهِ بَائِعٌ فِي هَذِهِ الصُّورِ، (أَوْ) بَانَ (مُوجَّلاً) وَلَمْ يُبَيَّنْهُ: (حُطَّ الزَّائِدُ) عَنْ رَأْسِ الْمَالِ فِي الْأَرْبَعَةِ؛ لِأَنَّهُ بَاعَهُ بِرَأْسِ مَالِهِ فَقَطْ، أَوْ مَعَ مَا قَدَّرَهُ مِنْ رِبْحٍ أَوْ وَضِيعَةٍ، فَإِذَا بَانَ رَأْسُ مَالِهِ دُونَ مَا أَخْبَرَ بِهِ، كَانَ مَبِيعًا بِهِ عَلَى ذَلِكَ الْوَجْهِ، وَلَا خِيَارَ؛ لِأَنَّهُ بِالْإِسْقَاطِ قَدْ زِيدَ خَيْرًا، كَمَا لَوْ اشْتَرَاهُ مَعِيبًا فَبَانَ سَلِيمًا، وَكَمَا لَوْ وَكَّلَ مَنْ يَشْتَرِيهِ بِمِئَةِ، فَاشْتَرَاهُ بِأَقْلٍ.

(وَيُحْطُّ) أَيْضًا (قِنْطُهُ) أَي: الزَّائِدُ (فِي مُرَابَحَةٍ)؛ لِأَنَّهُ تَابِعَ لَهُ.

(وَيَنْقُضُهُ) أَي: الزَّائِدُ^(١) (فِي مُوَاضَعَةٍ)؛ تَبَعًا لَهُ.

(وَأُجِّلَ) ثَمَنٌ (فِي مُوَجَّلٍ) لَمْ يُخْبَرَ بِهِ بَائِعٌ عَلَى وَجْهِهِ؛ لِأَنَّهُ بَاعَهُ

(١) قوله: (وَيَنْقُضُهُ) قَالَ الْمَصْنُفُ فِي «شَرْحِهِ»: أَي: الزَّائِدُ. وَتَبِعَهُ عَلَى ذَلِكَ الشَّيْخُ مَنْصُورٌ فِي شَرْحِهِ عَلَى «الْمُنْتَهَى»، وَ«الْإِقْنَاعِ».

فَعَلَى هَذَا: لَوْ قَالَ: بِعْتُكَ بِرَأْسِ مَالِهِ أَرْبَعِينَ، وَوَضِيعَةٍ دِرْهَمٍ مِنْ كُلِّ عَشْرَةٍ، فَتَبَيَّنَ أَنَّ رَأْسَ الْمَالِ ثَلَاثُونَ، أَسْقَطَتِ الْعَشْرَةُ مِنَ الثَّمَنِ الَّذِي هُوَ سِتَّةٌ وَثَلَاثُونَ، فَيَبْقَى سِتَّةٌ وَعِشْرُونَ، وَالْأَقْرَبُ أَنَّهُ يَزُولُ مِنَ الْوَضِيعَةِ مَا يُقَابِلُ الزِّيَادَةَ، وَهُوَ فِي الْمِثَالِ دِرْهَمٌ، فَتَكُونُ الْوَضِيعَةُ الْبَاقِيَةُ ثَلَاثَةَ دَرَاهِمٍ، تَسْقُطُ مِنَ الثَّلَاثِينَ، فَيَبْقَى الثَّمَنُ سَبْعَةً وَعِشْرِينَ.

وَيُمْكِنُ تَفْسِيرُ كَلَامِ الْمَتْنِ كَ «الْإِقْنَاعِ» بِمَا يُوَافِقُ ذَلِكَ؛ بِأَنْ يَكُونَ الضَّمِيرُ فِي «يَنْقُضُهُ» رَاجِعًا إِلَى قِسْطِ الزَّائِدِ، وَكَأَنَّ وَجْهَ مَا ذُكِرَ عُقُوبَةُ لَهُ. (خَطُهُ).

برأس ماله، فيكون على حكمه وأجله الذي اشتراه إليه بائعه. (ولا خيار) لمشتري؛ لما تقدم.

(ولا تقبل دعوى بائع غلط) في إخبار برأس مال؛ كأن قال: اشتريته بعشرة. ثم قال: غلطت، بل اشتريته بخمسة عشر. (بلا بينة)؛ لأنه مدع لغلطه على غيره، أشبه المضارب إذا ادعى الغلط في الربح بعد أن أقر به.

(فلو ادعى علم مشتري بغلطه: (لم يحلف^(١)) مشتري.

(وإن باع سلعة بدون ثمنها) الذي اشتراها به، (عالمًا) بالنقص عن ثمنها: (لزمه) البيع، فلا خيار له.

(وإن اشتراه) أي: المبيع تولية، أو شركة، أو مرابحة، أو مواضعة (ممن ترد شهادته له)، كأحد عمودي نسبه، أو زوجته: لزمه أن يبين.

(أو) اشتراه (ممن حابه) أي: اشتراه منه بأكثر من ثمن مثله: لزمه أن يبين.

(أو) اشتراه (لرغبة تخصه) أي: المشتري، كدار بجوار منزله، وأمة لرضاع ولده: لزمه أن يبين.

(١) على قوله: (فلو ادعى علم مشتري.. إلخ) واختار في «المغني» و«الشرح»: أن عليه اليمين أنه لا يعلم ذلك، وصوبه في «الإنصاف»، وجزم به في «الكافي».

(أَوْ) اشْتَرَاهُ لـ (مَوْسِمَ ذَهَبٍ)، كَالَّذِي يُبَاعُ عَلَى الْعِيدِ، إِذَا اشْتَرَاهُ قُرْبَهُ، وَبَقِيَ عِنْدَهُ: لَزِمَهُ أَنْ يُبَيِّنَ.

(أَوْ بَاعَ بَعْضُهُ) أَي: الْمَبِيعِ (بِقِسْطِهِ) مِنَ الثَّمَنِ، (وَلَيْسَ) الْمَبِيعُ بَعْضُهُ (مِنَ الْمَتَمَاتِلَاتِ الْمُتَسَاوِيَةِ، كَزَيْتٍ وَنَحْوِهِ) مِنْ كُلِّ مَكِيلٍ أَوْ مَوْزُونٍ مُتَسَاوِي الْأَجْزَاءِ، كَالثِّيَابِ وَنَحْوِهَا: (لَزِمَهُ أَنْ يُبَيِّنَ) ذَلِكَ لِمُشْتَرِيهِ؛ لِأَنَّهُ قَدْ لَا يَرْضَى بِهِ إِذَا عَلِمَهُ، كَمَا لَوْ اشْتَرَى شَجَرَةً مُثْمَرَةً، وَأَرَادَ بَيْعَهَا دُونَ ثَمَرَتِهَا مُرَابَحَةً وَنَحْوَهَا.

وَأِنْ كَانَ زَيْتًا وَنَحْوَهُ: جَازَ بَيْعُهُ مُرَابَحَةً وَنَحْوَهَا، وَإِنْ لَمْ يُبَيِّنِ الْحَالُ.

(فَإِنْ كَتَمَ) بَائِعٌ شَيْئًا مِنْ ذَلِكَ: (خَيْرٌ مُشْتَرٍ بَيْنَ رَدِّ وَإِمْسَاكِ) كَتَدْلِيسٍ.

وَكَذَا: إِنْ نَقَصَ الْمَبِيعُ بِمَرَضٍ، أَوْ وَلَادَةٍ، أَوْ عَيْبٍ، أَوْ تَلَفٍ بَعْضِهِ، أَوْ أَخَذَ مُشْتَرٍ صُوفًا، أَوْ لَبَنًا وَنَحْوَهُ، كَانَ حِينَ يَبِيعُ أَخْبَرَ بِالْحَالِ.

(وَمَا يُزَادُ فِي ثَمَنِ زَمَنِ الْخِيَارَيْنِ، (أَوْ) يُزَادُ فِي (مُثْمَنِ) زَمَنِ الْخِيَارَيْنِ، (أَوْ) يُزَادُ فِي (أَجَلِ) ثَمَنِ زَمَنِ الْخِيَارَيْنِ، (أَوْ) يُزَادُ فِي (خِيَارِ) شَرْطٍ فِي بَيْعٍ: يُلْحَقُ بِالْعَقْدِ، فَيُخْبِرُ بِهِ، كَأَصْلِهِ.

(أو أي: وما (يُحَطُّ) أي: يُوضَعُ مِنْ ثَمَنٍ، أو مُثْمَنٍ، أو أَجَلٍ، أو خِيَارٍ (زَمَنَ الْخِيَارَيْنِ) خِيَارِ الْمَجْلِسِ وَالشَّرْطِ: (يُلْحَقُ بِهِ) أي: الْعَقْدِ. فَيَجِبُ أَنْ يُخْبَرَ بِهِ، كَأَصْلِهِ؛ تَنْزِيلًا لِحَالِ الْخِيَارِ مَنْزِلَةً حَالِ الْعَقْدِ. وَإِنْ حُطَّ الثَّمَنُ كُلُّهُ: فَهَبَةٌ^(١).)

و(لا) يُلْحَقُ بِعَقْدٍ مَا زِيدَ أَوْ حُطَّ فِيْمَا ذُكِرَ (بَعْدَ لُزُومِهِ) أي: الْعَقْدِ. فَلَا يَجِبُ أَنْ يُخْبَرَ بِهِ.

(وَلَا إِنْ جَنَى) مَبِيعٌ (فَفِدْيٍ) فَلَا يُلْحَقُ فِدَاؤُهُ بِالثَّمَنِ؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَزِدْ بِهِ الْمَبِيعُ ذَاتًا وَلَا قِيَمَةً، وَإِنَّمَا هُوَ مُزِيلٌ لِنَقْصِهِ بِالْجِنَايَةِ. وَكَذَا: الْأَدْوِيَّةُ، وَالْمُؤَنَّةُ، وَالْكِسَوَةُ، لَا تُلْحَقُ بِالثَّمَنِ. وَإِنْ أَخْبَرَ بِالْحَالِ: فَحَسَنٌ.

(وَهَبَةٌ مُشْتَرٍ لَوْكِلٍ بَاعَهُ) شَيْئًا، مِنْ جِنْسِ الثَّمَنِ أَوْ غَيْرِهِ: (كَزِيَادَةٍ) فِي الثَّمَنِ، فَتَكُونُ لِبَائِعِ زَمَنِ الْخِيَارَيْنِ، وَيُخْبَرُ بِهَا. (وَمِثْلُهُ: عَكْسُهُ^(٢))، فَهَبَةٌ بَائِعٍ لَوْكِلٍ اشْتَرَى مِنْهُ: كَنَقْصٍ مِنْ

(١) قَالَ فِي «الرَّعَايَةِ الْكُبْرَى»: فَلَوْ حُطَّ كُلُّ الثَّمَنِ، فَهَلْ يَبْطُلُ الْبَيْعُ أَوْ يَصِحُّ، أَوْ يَكُونُ هِبَةً؟ يَحْتَمِلُ أَوَّجَهَا. قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»: قُلْتُ: الْأَوَّلَى أَنْ يَكُونَ ذَلِكَ هِبَةً. انْتَهَى^[١]. مُرَادُهُ: إِذَا كَانَ ذَلِكَ مَدَّةَ الْخِيَارَيْنِ.

(٢) وَإِنْ كَانَتْ الْهِبَةُ بَعْدَ لُزُومِ الْبَيْعِ، فَهِيَ لِلْمَوْهُوبِ لَهُ فِيهِمَا. (خَطَهُ).

الثَّمَنِ، فَتَكُونُ لِمُشْتَرٍ، وَيُخْبِرُ بِهَا.
(وَإِنْ أَخَذَ) مُشْتَرٍ (أَرْضًا لَعِيبٍ أَوْ جِنَايَةٍ: أَخْبَرَ بِهِ) إِذَا بَاعَ مُرَابِحَةً
وَنَحَوَهَا؛ لِأَنَّ الْأَرْضَ فِي مُقَابَلَةِ جُزْءٍ مِنَ الْمَبِيعِ.
قُلْتُ: فَيُرَدُّ^(١) لِبَائِعٍ إِنْ رُدَّ الْمَبِيعُ بَعِيبٍ وَنَحْوِهِ.
و(لَا) يَلْزَمُ إِخْبَارُ (بِأَخْذِ نَمَاءٍ، وَاسْتِخْدَامٍ، وَوَطْءٍ، مَا لَمْ يَنْقُصْهُ)
الْوَطْءُ، كِبْكُرٍ، فَيَلْزَمُهُ الْإِخْبَارُ بِهِ، كَمَا لَوْ وَطَّئَهَا غَيْرُهُ وَأَخَذَ الْأَرْضَ.
(وَإِنْ اشْتَرَى ثَوْبًا بَعَشْرَةَ، وَعَمِلَ) فِيهِ بِنَفْسِهِ مَا يُسَاوِي عَشْرَةَ،
(أَوْ) عَمِلَ (غَيْرُهُ فِيهِ)، أَيِ: الثَّوْبِ، فَصَبَّغَهُ أَوْ قَصَرَهُ، (وَلَوْ بِأَجْرَةٍ، مَا
يُسَاوِي عَشْرَةَ: أَخْبَرَ بِهِ^(٢)) عَلَى وَجْهِهِ. فَإِنْ ضَمَّهُ إِلَى الثَّمَنِ وَأَخْبَرَ
بِهِ: كَانَ كَذِبًا وَتَغْرِيرًا لِلْمُشْتَرِي. (وَلَا يَجُوزُ) قَوْلُهُ: (تَحْصُلُ) عَلَيَّ
(بِعَشْرِينَ)؛ لِأَنَّهُ تَلْبِيسٌ.

(١) قوله: (قُلْتُ: فَيُرَدُّ) أَيِ: أَرْضِ الْجِنَايَةِ وَنَحْوُهُ^[١].

(٢) قوله: (أَخْبَرَ بِهِ) واختارَ أَبُو الْخَطَّابِ أَنَّهُ يُحْطُّ مِنْ رَأْسِ الْمَالِ، وَيُخْبِرُ
بِالْبَاقِي. يَعْنِي: يَجُوزُ ذَلِكَ. جَزَمَ بِهِ فِي «الْهِدَايَةِ» وَ«الْمَذْهَبِ»
و«الْمُسْتَوْعَبِ» وَ«الْخُلَاصَةِ» وَ«الْوَجِيزِ» وَ«الْفَائِقِ» وَغَيْرُهُمْ. وَهَذَا فِي
أَرْضِ الْعَيْبِ. وَاخْتَارَهُ أَبُو الْخَطَّابِ وَجَمَاعَةٌ فِي أَرْضِ الْجِنَايَةِ أَيْضًا.
(خطه)^[٢].

[١] التعليق ليس في (أ).

[٢] التعليق ليس في (أ).

(ومثله: أُجْرَةُ مَكَانِهِ) أي: المبيع، (و) أُجْرَةُ (كَيْلِهِ، و) أُجْرَةُ (وَزْنِهِ)، وِسْمَسَارِهِ، وَنَحْوِهِ، فَيُخْبِرُ بِهِ عَلَى وَجْهِهِ، وَلَا يَضُمُّهُ إِلَى الثَّمَنِ فَيُخْبِرُ بِهِ، وَلَا يَقُولُ: تَحَصَّلَ عَلَيَّ بَكْذَا. وَإِنْ اشْتَرَاهُ بِدَنَانِيرٍ، فَأَخْبَرَ بِدَرَاهِمٍ، وَعَكْسُهُ، أَوْ بَنَقِدٍ وَأَخْبَرَ بِعَرَضٍ وَنَحْوِهِ: فَلِمُشْتَرِي الْخِيَارِ.

(وإن باعه) أي: الثَّوبَ (بِخَمْسَةِ عَشَرَ) وَقَدْ اشْتَرَاهُ بِعَشْرَةٍ، ثُمَّ اشْتَرَاهُ بِعَشْرَةٍ: أَخْبَرَ بِهِ (عَلَى وَجْهِهِ^(١))؛ لَأَنَّهُ أَبْلَغُ فِي الصَّدَقِ، وَأَقْرَبُ إِلَى الْحَقِّ. (أَوْ حَطَّ) الْخَمْسَةَ (الرَّبْعَ مِنْ) الْعَشْرَةِ (الثَّمَنِ الثَّانِي، وَأَخْبَرَ بِمَا بَقِيَ) وَهُوَ خَمْسَةٌ، فَيَقُولُ: تَحَصَّلَ بِهَا؛ لِأَنَّ الرِّبْحَ أَحَدُ نَوْعِي النِّمَاءِ، فَوَجِبَ الْإِخْبَارُ بِهِ^(٢) فِي الْمَرَابَحَةِ وَنَحْوِهَا، كَالنِّمَاءِ مِنْ

(١) واختار الموفق أنه لو قال في هذه الصورة: اشتريته بعشرة، جاز. واختاره الشارح. وقدمه في «الفروع». وصوّبه في «الإنصاف» ثم قال: تنبيه: محل الخلاف، إذا بقي شيء بعد حط الربح، أمّا إذا لم يبق شيء فإنه يُخبر بالحال، قولاً واحداً عندهم. انتهى^[١].

قال في «الإقناع»: هذا على القول الأول، وهو ظاهر. (خطه)^[٢].
(٢) قوله: (فوجب الإخبار به) فيه نظر؛ لأنه تقدّم أنه لا يلزم الإخبار بالنِّمَاءِ^[٣].

[١] انظر: «الإنصاف» (١١/٤٦٠).

[٢] التعليق من زيادات (ب).

[٣] التعليق ليس في (أ).

نَفْسِ الْمُبِيعِ، كَالثَّمَرَةِ وَنَحْوِهَا.

(فَلَوْ لَمْ يَتَّقَ شَيْءٌ)؛ بَأَنِ اشْتَرَاهُ بِخَمْسَةِ، وَبَاعَهُ بِعَشْرَةٍ، ثُمَّ اشْتَرَاهُ بِخَمْسَةٍ: (أَخْبَرَ بِالْحَالِ)؛ لَمَّا تَقَدَّمَ. قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»: وَهُوَ ضَعِيفٌ، وَلَعَلَّ مُرَادَ الْإِمَامِ أَحْمَدَ اسْتِحْبَابُ ذَلِكَ، لَا أَنَّهُ عَلَى سَبِيلِ اللَّزُومِ.

(وَلَوْ اشْتَرَاهُ بِخَمْسَةِ عَشَرَ، ثُمَّ بَاعَهُ بِعَشْرَةٍ، ثُمَّ اشْتَرَاهُ بِأَيِّ ثَمَنِ كَانَ: بَيِّنُهُ) أَيِ: الثَّمَنِ الثَّانِي، وَلَا يُضْمُّ مَا خَسِرَهُ إِلَيْهِ. وَلَوْ رَخَصَتْ^(١) السَّلْعَةُ عَمَّا اشْتَرَاهَا بِهِ: لَمْ يَلْزِمِ الْإِخْبَارُ بِهِ. وَيَبِيعُ الْمَسَاوِمَةَ أَسْهَلُ. نَصًّا.

(وَمَا بَاعَهُ اثْنَانِ) مِنْ عَقَارٍ أَوْ غَيْرِهِ مُشْتَرِكٍ بَيْنَهُمَا (مُرَابَحَةً: فَثَمْنُهُ) بَيْنَهُمَا (بِحَسَبِ مِلْكِيهِمَا) كَمَسَاوِمَةٍ. وَ(لَا) يَكُونُ ثَمْنُهُ (عَلَى رَأْسِ مَالِيهِمَا)؛ لِأَنَّ الثَّمَنَ عَوَاضَ الْمُبِيعِ، فَهُوَ عَلَى قَدْرِ مِلْكِيهِمَا^(٢).

(١) قوله: (وَلَوْ رَخَصَتْ..إِلَخ) نَصَّ عَلَيْهِ. قَالَ فِي «الْكَافِي»: وَعَلَيْهِ الْأَصْحَابُ. ثُمَّ قَالَ فِي «الْكَافِي»: وَالْأَوَّلَى أَنَّهُ يَلْزَمُهُ. وَقَوَّاهُ فِي «الْإِنْصَافِ». (خَطُهُ)^[١].

(٢) قَالَ فِي «الْمَغْنِيِّ»: إِذَا اشْتَرَى رَجُلٌ نِصْفَ سِلْعَةٍ بِعَشْرَةٍ، وَاشْتَرَى آخَرَ نِصْفَهَا بِعِشْرِينَ، ثُمَّ بَاعَهَا مُسَاوِمَةً بِثَمَنِ وَاحِدٍ، فَهُوَ بَيْنَهُمَا نِصْفَانِ، لَا نَعْلَمُ فِيهِ خِلَافًا؛ لِأَنَّ الثَّمَنَ عَوَاضٌ عَنْهَا، فَيَكُونُ بَيْنَهُمَا عَلَى حَسَبِ

القِسْمُ (السَّابِعُ: خِيَارٌ) يَتَّبْتُ (لَاخْتِلَافِ الْمَتَابِعِينَ) فِي الثَّمَنِ فِي بَعْضِ صُورِهِ.

(إِذَا اخْتَلَفَا، أَوْ اخْتَلَفْتُ (وَرَثْتُهُمَا)، أَوْ أَحَدُهُمَا وَوَرَثْتُ الْآخَرَ (فِي قَدْرِ ثَمَنِ)؛ بَأَنْ قَالَ بَائِعٌ أَوْ وَارِثُهُ: الثَّمَنُ أَلْفٌ. وَقَالَ مُشْتَرٍ أَوْ وَارِثُهُ: ثَمَانُ مِئَةٍ. (وَلَا بَيِّنَةً) لِأَحَدِهِمَا: تَحَالَفَا؛ لِأَنَّ كُلًّا مِنْهُمَا مُدَّعٍ، وَمُنْكَرٌ صُورَةً، وَكَذَا حُكْمًا؛ لِسَمَاعِ بَيِّنَةٍ كُلِّ مِنْهُمَا.

(أَوْ) كَانَ (لَهُمَا) أَي: لِكُلِّ مِنْهُمَا بَيِّنَةٌ بِمَا ادَّعَاهُ: تَحَالَفَا؛ لِتَعَارُضِ الْبَيِّنَتَيْنِ وَتَسَاقُطِهِمَا، فَيَصِيرَانِ كَمَنْ لَا بَيِّنَةَ لَهُمَا.

وَإِذَا أَرَادَا التَّحَالَفَ: (حَلَفَ بَائِعٌ) أَوَّلًا؛ لِقُوَّةِ جَنَبَتِهِ؛ لِأَنَّ الْمَبِيعَ يُرَدُّ إِلَيْهِ: (مَا بَعَثَهُ بِكَذَا، وَإِنَّمَا بَعَثَهُ بِكَذَا) فَيَجْمَعُ بَيْنَ النَّفْيِ وَالْإِثْبَاتِ، فَالنَّفْيُ لِمَا ادَّعَى عَلَيْهِ، وَالْإِثْبَاتُ لِمَا ادَّعَاهُ، وَيُقَدَّمُ النَّفْيُ عَلَيْهِ، لِأَنَّهُ الْأَصْلُ فِي الْيَمِينِ. (ثُمَّ) حَلَفَ (مُشْتَرٍ: مَا اشْتَرَيْتُهُ بِكَذَا، وَإِنَّمَا اشْتَرَيْتُهُ بِكَذَا)؛ لِمَا تَقَدَّمَ. وَيَحْلِفُ وَارِثٌ عَلَى الْبَيْتِ، إِنْ عَلِمَ الثَّمَنَ، وَإِلَّا فَعَلَى نَفْيِ الْعِلْمِ.

(ثُمَّ) بَعْدَ تَحَالُفٍ: (إِنْ رَضِيَ أَحَدُهُمَا) أَي: الْعَاقِدَيْنِ (بَقَوْلِ الْآخَرِ): أَقَرَّ الْعَقْدُ؛ لِأَنَّ مَنْ رَضِيَ صَاحِبُهُ بِقَوْلِهِ مِنْهُمَا، حَصَلَ لَهُ مَا

مِلْكِيهِمَا فِيهَا. وَإِنْ بَاعَهَا مُرَابِحَةً أَوْ مُوَاضَعَةً أَوْ تَوَلِيَةً فَكَذَلِكَ، نَصٌّ عَلَيْهِ أَحْمَدُ^[١].

[١] «المغني» (٢٧٧/٦)، والتعليق ليس في (أ).

ادَّعَاهُ، فلا خِيَارَ لَهُ. (أو نَكَلَ) أَحَدُهُمَا عَنِ الْيَمِينِ، (وَحَلَفَ الْآخَرُ: أَقَرَّ) الْعَقْدُ بِمَا حَلَفَ عَلَيْهِ الْحَالِفُ مِنْهُمَا؛ لِأَنَّ التَّكْوِلَ كِإِقَامَةِ الْبَيِّنَةِ عَلَى مَنْ نَكَلَ.

(وَالِإِلاَّ) يَرْضَى أَحَدُهُمَا بِقَوْلِ الْآخَرِ بَعْدَ التَّحَالِفِ: (فَلِكُلِّ) مِنْهُمَا (الْفَسْخُ)، ولو بلا حاكم؛ لِأَنَّهُ لَا اسْتِدْرَاكَ الظَّلَامَةِ، أَشْبَهَ رَدَّ الْمَعِيبِ. وَعُلِمَ مِنْهُ: أَنَّهُ لَا يَنْفَسِخُ بِنَفْسِ التَّحَالِفِ؛ لِأَنَّهُ عَقْدٌ صَحِيحٌ، فلم يَنْفَسِخْ بِاخْتِلَافِهِمَا وَتَعَارُضِهِمَا فِي الْحُجَّةِ، كما لو أَقَامَ كُلُّ مِنْهُمَا بَيِّنَةً.

(وَيَنْفَسِخُ) الْبَيْعُ بَفَسْخِ أَحَدِهِمَا (ظَاهِرًا وَبَاطِنًا)^(١)؛ لِأَنَّهُ فَسْخٌ

(١) قوله: (ظَاهِرًا وَبَاطِنًا) قال الشيخ عثمان^[١]: وفائدة ذلك: أَنَّهُ لو تَبَيَّنَ لِأَحَدِهِمَا بَعْدَ الْفَسْخِ صِدْقُ صَاحِبِهِ، لم يلزِمُهُ إِعْلَامُهُ ولا استِحْلَالُهُ. انتهى.

قُلْتُ: فِي ذَلِكَ نَظَرٌ؛ لِأَنَّ الْمَذْهَبَ أَنَّ الْعَقْدَ يَنْفَسِخُ بِالْفَسْخِ ظَاهِرًا وَبَاطِنًا، حتى في حقِّ الكاذبِ الظَّالِمِ. (خطه).

قوله: (ظَاهِرًا وَبَاطِنًا) أَي: فِي حَقِّ كُلِّ مِنْهُمَا، فَيَبَاحُ لِلْبَائِعِ جَمِيعُ التَّصَرُّفِ فِي الْمَبِيعِ، وكَذَا الْمُشْتَرِي فِي الثَّمَنِ وَإِنْ كَانَ ظَالِمًا.

قال في «الإنصاف»^[٢]: الصَّحِيحُ مِنَ الْمَذْهَبِ: أَنَّ الْعَقْدَ يَنْفَسِخُ ظَاهِرًا وَبَاطِنًا مُطْلَقًا، واختارَ أَبُو الْخَطَّابِ: إِنْ كَانَ الْبَائِعُ ظَالِمًا انْفَسَخَ

[١] «حاشية عثمان» (٣٢٩/٢).

[٢] «الإنصاف» (٤٧٦/١١).

لَا سِتْدْرَاكِ الظَّلَامَةِ، أَشْبَهَ الرَّدَّ بِالْعَيْبِ. أَوْ يُقَالُ: فَسَخَ بِالتَّحَالُفِ، فَوَقَعَ ظَاهِرًا وَبَاطِنًا، كَفُرْقَةِ اللَّعَانِ.

قَالَ (الْمَنْقُحُ: فَإِنْ نَكَلا) أَي: امْتَنَعَ الْبَائِعُ وَالْمَشْتَرِي مِنَ الْحَلِفِ: (صَرَفَهُمَا) الْحَاكِمُ^(١)، (كَمَا لَوْ نَكَلَ مَنْ تُرِدُّ عَلَيْهِ الْيَمِينَ)، عَلَى

فِي حَقِّهِ ظَاهِرًا، وَإِنْ كَانَ الْمَشْتَرِي ظَالِمًا انْفَسَخَ ظَاهِرًا وَبَاطِنًا. قَالَ: وَاخْتِيَارُ الْمَصْنُفِ قَوْلُ ثَالِثٍ، وَهُوَ أَنَّهُ إِنْ فَسَخَ الْمَظْلُومُ مِنْهُمَا، انْفَسَخَ ظَاهِرًا وَبَاطِنًا، وَإِنْ فَسَخَ الظَّالِمُ لَمْ يَنْفَسَخْ فِي حَقِّهِ بَاطِنًا، وَعَلَيْهِ إِثْمُ الْغَاصِبِ. انْتَهَى مُلَخَّصًا. (خطه).

(١) قوله: (فَإِنْ نَكَلا صَرَفَهُمَا... إلخ) أَي: أَمَرَهُمَا بِالْانْصِرَافِ. قَالَ الْوَالِدُ: لَيْسَ بِظَاهِرٍ؛ لِأَنَّهُ قَدْ تَقَدَّمَ أَنَّهُ مَتَى نَكَلَ أَحَدُهُمَا عَنِ الْيَمِينَ، أَقَرَّ الْعَقْدَ وَقُضِيَ عَلَيْهِ، فَكَيْفَ يُتَصَوَّرُ نَكْلُهُمَا. انْتَهَى. قُلْتُ: وَمَا قَالَهُ مُتَّجِهٌ إِذَا قِيلَ: إِنَّهُ يُحْكَمُ عَلَيْهِ بِالتُّكُولِ عَنِ الْيَمِينَ قَبْلَ عَرْضِهَا عَلَى الْآخَرِ، أَمَّا إِذَا قِيلَ: إِنَّهُ يَعْرِضُهَا عَلَيْهِ قَبْلَ الْحَكْمِ، فَغَيْرُ مُتَّجِهٍ؛ لِأَنَّهُ نَكْلُهُمَا حِينَئِذٍ مُتَّصَوِّرٌ. وَلَيْسَ فِي كَلَامِهِمْ هَذَا، وَلَا هَذَا، فَتَأَمَّلْهُ.

قَالَ ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ: فَلَوْ نَكَلا مَعًا إِنْ قِيلَ: ابْتِدَاءُ الْبَائِعِ بِالْيَمِينَ وَاجِبٌ، فَالْقَضَاءُ بِالتُّكُولِ يَكُونُ عَلَيْهِ، وَإِنْ قِيلَ بِهِ أَنَّ^[١] الْبَائِعَ لَا تُعْتَبَرُ، فَأَيُّهُمَا يُقْضَى عَلَيْهِ بِالتُّكُولِ، فِيهِ نَظَرٌ، أَي: فَلْيَمَعْنِ النَّظَرُ فِيهِ. (يوسف). (خطه).

[١] كتب على هامش الأصل: لعله: «بداية».

الْقَوْلِ بِرَدِّهَا. وَهُوَ ضَعِيفٌ^(١).

(وكذا: إيجارة) فإذا اختلفَ المؤجِرَانِ، أو ورثتهما في قدرِ الأجرة: فكَمَا تقدَّم.

(فإذا تحالفا) أي: المؤجِرَانِ أو ورثتهما، (وفُسِّخَتْ) الإِجَارَةُ (بعدَ فراغِ مُدَّةٍ) إيجارة: (ف) على مُستأجِرٍ (أجرةٌ مثلُ) العينِ المؤجِرةِ مُدَّةَ إيجارة. (و) إن فُسِّخَتْ بعدَ تحالفٍ (في أثنائها) أي: مُدَّةَ الإِجَارَةِ: فعلى مُستأجِرٍ (بالقِسْطِ) مِن أَجْرَةٍ مِثْلٍ؛ لأنَّه بَدَلُ مَا تَلَفَ مِنَ الْمُنْفَعَةِ.

(ويَحْلِفُ بَائِعٌ فَقَطْ^(٢)) إن اختلفَا في قَدْرِ ثَمَنِ (بعدَ قبْضِ ثَمَنِ، وَفُسْخِ عَقْدٍ) بتقاييلٍ أو غيرِه؛ لأنَّ البائعَ مُنكَرٌ لما يدَّعيه المشتري بعدَ انفساخِ العقدِ، فأشبهه ما لو اختلفَا في القَبْضِ. (وإن تَلَفَ مَبِيعٌ) واختلفَ المتبايعانِ في قَدْرِ ثَمَنِ قَبْلَ قَبْضِهِ:

(١) على قوله: (وهو ضَعِيفٌ) أي: في المذهبِ: (تقرير).

(٢) قوله: (ويَحْلِفُ بَائِعٌ ... إلخ) هل يحلفُ على نفي القَبْضِ؛ بأنَّ يَقُولَ: ما قَبِضْتُ مِنْهُ غَيْرَ هَذَا، أو على نفي الاستِحْقَاقِ؛ بأنَّ يَقُولَ: لا يَسْتَحِقُّ عَلَيَّ غَيْرَ هَذَا؟ ولا يكفي الحَلِفُ على نفي القَبْضِ؛ لاحتمالِ صِدْقِهِ، بأنَّ يَكُونَ إِبْرَاءً مِنْ بَعْضِ الثَّمَنِ وَنَحْوِهِ. (م خ)^[١]. (خطه).

(تَحَالَفًا)، كما لو كَانَ الْمَبِيعُ بَاقِيًا، (وَعَرِمَ مُشْتَرٍ قِيَمَتَهُ^(١)) أي: المبيع، إِنْ فُسِّخَ الْبَيْعُ. وظَاهِرُهُ: وَلَوْ مِثْلِيًّا؛ لِأَنَّ الْمُشْتَرِيَّ لَمْ يَدْخُلْ بِالْعَقْدِ عَلَى ضَمَانِهِ بِالْمِثْلِ.

وَحَدِيثُ ابْنِ مَسْعُودٍ مَرْفُوعًا: «إِذَا اخْتَلَفَ الْمُتَبَايعَانِ، وَالسَّلْعَةُ قَائِمَةٌ، وَلَا بَيِّنَةٌ لِأَحَدِهِمَا، تَحَالَفَا»^[١]. قَالَ أَحْمَدُ: لَمْ يَقُلْ فِيهِ:

(١) عَلَى قَوْلِهِ: (وَعَرِمَ مُشْتَرٍ قِيَمَتَهُ) يَوْمَ عَقْدِهِ. وَمُقْتَضَاؤُهُ: وَلَوْ أَكْثَرَ مِنَ الثَّمَنِ.

وَاسْتَوْجَهَ الشَّيْخُ: أَنَّ لَا قِيَمَةَ إِلَّا إِذَا كَانَتْ أَقَلَّ مِنَ الثَّمَنِ، أَمَّا إِنْ كَانَتْ أَكْثَرَ فَهُوَ قَدْ رَضِيَ بِالثَّمَنِ فَلَا يُعْطَى زِيَادَةٌ؛ لِاتِّفَاقِهِمَا عَلَى عَدَمِ اسْتِحْقَاقِهَا.

قَالَ فِي «شرح الإقناع» بَعْدَ قَوْلِهِ: ضَمَّ أَرَشُهُ إِلَى قِيَمَتِهِ؛ لَكُونِهِ مَضْمُونًا عَلَيْهِ حِينَ التَّعْيِبِ، وَمُقْتَضَاؤُهُ: أَنَّ قِيَمَتَهُ تُعْتَبَرُ حِينَ التَّأَلُّفِ، لَا حَالَ الْعَقْدِ، وَإِلَّا لَمْ يُحْتَجْ إِلَى ضَمِّ أَرَشِهِ إِلَى قِيَمَتِهِ، لَكِنِ الْقِيَمَةُ تُعْتَبَرُ حَالَ الْعَقْدِ. (ح ص). (خطه).

قَالَ فِي «الإنصاف»: فَعَلَى الْمَذْهَبِ فِي أَصْلِ الْمَسْأَلَةِ: إِنْ رَضِيَ الْمُشْتَرِي بِمَا قَالَ الْبَائِعُ، وَإِلَّا رَجَعَ كُلُّ مِنْهُمَا إِلَى مَا خَرَجَ مِنْهُ، فَيَأْخُذُ الْمُشْتَرِي الثَّمَنَ إِنْ كَانَ قَدْ قُبِضَ، وَيَأْخُذُ الْبَائِعُ الْقِيَمَةَ، فَإِنْ تَسَاوَا

[١] أَخْرَجَهُ أَحْمَدُ (٤٤٥/٧) (٤٤٤٥) عَنْ ابْنِ مَسْعُودٍ مَرْفُوعًا: «إِذَا اخْتَلَفَ الْبَيْعَانِ وَلَيْسَ بَيْنَهُمَا بَيِّنَةٌ، فَالْقَوْلُ مَا يَقُولُ صَاحِبُ السَّلْعَةِ، أَوْ يَتَرَادَانِ». وَأَخْرَجَهُ الطَّبْرَانِيُّ (١٠٣٦٥) بِلَفْظٍ: «وَالسَّلْعَةُ قَائِمَةٌ». وَانْظُرْ: «الإرواء» (١٣٢٢).

«وَالْمَبِيعُ قَائِمٌ» إِلَّا يَزِيدُ بْنُ هَارُونَ، وَقَدْ أَخْطَأَ. رَوَاهُ الْخَلْقُ الْكَثِيرُ عَنْ الْمَسْعُودِيِّ، لَمْ يَقُولُوا هَذِهِ الْكَلِمَةُ. وَلَكِنَّهَا فِي حَدِيثٍ مَعْنٍ. (وَيُقْبَلُ قَوْلُهُ) أَي: الْمَشْتَرِي (فِيهَا) أَي: قِيَمَةُ الْمَبِيعِ التَّالِفِ. نَصًّا، لِأَنَّهُ غَارِمٌ.

(و) يُقْبَلُ قَوْلُ مُشْتَرٍ فِي (قَدَرِهِ) أَي: الْمَبِيعِ التَّالِفِ، (و) فِي (صِفَتِهِ)؛ بَأَنَّ قَالَ بَائِعٌ: كَانَ الْعَبْدُ كَاتِبًا، وَأَنْكَرَهُ مُشْتَرٍ، فَقَوْلُهُ؛ لِأَنَّهُ غَارِمٌ.

(وإِنْ تَعَيَّبَ) مَبِيعٌ عِنْدَ مُشْتَرٍ قَبْلَ تَلْفِهِ: (ضُمَّ أَرْضُهُ إِلَيْهِ) أَي: الْمَبِيعُ إِلَى بَدَلِهِ؛ لِأَنَّهُ مَضْمُونٌ عَلَيْهِ حِينَ التَّعَيُّبِ. (وَكَذَا: كُلُّ غَارِمٍ)، يُقْبَلُ قَوْلُهُ فِي قِيَمَةِ مَا يَغْرِمُهُ، وَقَدَرِهِ، وَصِفَتِهِ، كَمُشْتَرٍ.

(وَلَا) يُقْبَلُ (وَصْفُهُ) أَي: وَصْفُ مُشْتَرٍ الْمَبِيعِ التَّالِفِ، أَوِ الْغَارِمِ لَمَّا يَغْرِمُهُ، (بَعِيْبٍ)؛ لِأَنَّ الْأَصْلَ السَّلَامَةُ. (وإِنْ ثَبَتَ) أَنَّهُ مَعِيْبٌ: (قَبْلَ قَوْلِهِ) أَي: الْمَشْتَرِي أَوِ الْغَارِمِ (فِي تَقَدُّمِهِ) أَي: الْعَيْبِ، عَلَى الْبَيْعِ أَوِ التَّلْفِ؛ لِأَنَّ الْأَصْلَ بَرَاءَتُهُ مِمَّا يُدَّعَى عَلَيْهِ.

وَكَانَا مِنْ جِنْسٍ تَقَاصًا وَتَسَاقُطًا، عَلَى مَا يَأْتِي، وَإِلَّا سَقَطَ الْأَقْلُ، وَمِثْلُهُ مِنْ الْأَكْثَرِ. قَالَ الزَّرْكَشِيُّ: هَذَا الْمَشْهُورُ الْمَعْرُوفُ. (خطه) [١].

[١] انظر: «الإنصاف» (١١/٤٧٢).

القِسْمُ (الثَّامِنُ: خِيَارُ يَنْبُتُ لِلْخُلْفِ فِي الصِّفَةِ) إِذَا بَاعَهُ بِالْوَصْفِ
(وَلَتَغَيَّرَ مَا تَقَدَّمَتْ رُؤْيَتْهُ) الْبَيْعَ. (وتقدّم^(١)) فِي السَّادِسِ مِنْ شُرُوطِ
الْبَيْعِ.

(١) فَإِنْ أَنْكَرَ الْبَائِعُ تَغْيِيرَهُ، فَالْقَوْلُ قَوْلُ مُشْتَرِي يَمِينِهِ.



(فَصْلٌ)

(وإن اختلفا) أي: البائعان (في صفة ثمن^(١)) اتفقا على ذكره في البيع: (أخذ نقد البلد) نصا^(٢)، لأن الظاهر أنهما لا يعقدان إلا به.

(١) لم يتعرض المصنف إذا اختلفا في عين الثمن أو جنسه، وينبغي أن يكون كالإختلاف في قدره، فيتحالفان ويُفسخ. (حاشيته) لمنصور^[١]. (خطه).

(٢) قوله: (أخذ نقد البلد) قال ابن نصر الله في «شرح المحرر»: ظاهر كلامهم: وإن لم يدعه أحدهما، ويقوى عندي: أنه إنما يكون إذا ادعاه أحدهما.

قلت: ويؤيده ما ذكروه من قولهم: وعلى مدعي نقد البلد أو غاليه أو الوسط اليمين. قال: والرجوع إلى ذلك، أي: إلى نقد البلد أو الوسط أو الغالب، إنما يكون بحكم حاكم، وهو من القضاء بالقرائن لقطع النزاع.

وقال في «حواشي الفروع»: ولا بد أن يدعي المرجوع إليه أحدهما، فلو ادعى غير الغالب أو الوسط، حيث تساوت، تعين التحالف، ولم يذكره الأصحاب، بخلاف الصداق إذا قلنا: يرجع إلى مهر المثل، رجع إليه، ولو ادعى غيره؛ بأن يدعي أحدهما أكثر منه، والآخر أقل منه؛ لأنه ليس ركنًا في العقد. (خطه).

(ثُمَّ) إِنْ تَعَدَّدَ نَقْدُ الْبَلَدِ: أُخِذَ (غَالِبُهُ رَوَاجًا)؛ لِأَنَّ الظَّاهِرَ وَقُوعُ الْعَقْدِ بِهِ؛ لِأَنَّ الْمَعَامَلَةَ بِهِ أَكْثَرُ.

(فَإِنْ اسْتَوَتْ) نُقُودُ الْبَلَدِ رَوَاجًا: (فَالْوَسْطُ) مِنْهَا؛ تَسْوِيَةً بَيْنَ حَقَيْهِمَا، وَدَفْعًا لِلْمِيلِ عَلَى أَحَدِهِمَا.

وَعَلَى مُدَّعِي الْمَأْخُوذِ: الْيَمِينُ^(١)؛ لِاحْتِمَالِ مَا قَالَهُ خَصْمُهُ. وَمِنْ هُنَا يُعْلَمُ: أَنَّهُ إِنَّمَا يُرْجَعُ إِلَى مَا ذُكِرَ حَيْثُ ادَّعَاهُ أَحَدُهُمَا. فَإِنْ ادَّعَا غَيْرُهُ: تَعَيَّنَ التَّحَالُفُ. ذَكَرَهُ ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ.

(و) إِنْ اخْتَلَفَا (فِي شَرْطٍ صَحِيحٍ، أَوْ) شَرْطٍ (فَاسِدٍ، أَوْ) فِي (أَجَلٍ، أَوْ رَهْنٍ، أَوْ قَدْرِهِمَا) أَيِ: الْأَجَلِ فِي غَيْرِ سَلَمٍ، وَالرَّهْنِ (أَوْ) فِي شَرْطٍ (ضَمِينٍ: فَقَوْلُ مُنْكَرِهِ) بَيِّنِيهِ؛ لِأَنَّ الْأَصْلَ عَدَمُهُ.

(ك) مَا يُقْبَلُ قَوْلُ مُنْكَرٍ (مُفْسِدٍ) لِبَيْعٍ وَنَحْوِهِ، فَإِذَا ادَّعَى أَحَدُهُمَا مَا يُفْسِدُ الْعَقْدَ، مِنْ سَفَهٍ، أَوْ صِغَرٍ، أَوْ إِكْرَاهٍ، أَوْ عَبْدٍ عَدِمَ إِذْنَ سَيِّدِهِ، وَنَحْوِهِ، وَأَنْكَرَهُ الْآخَرُ: فَقَوْلُ الْمُنْكَرِ؛ لِأَنَّ الْأَصْلَ فِي الْعُقُودِ الصَّحَّةُ.

(١) قوله: (وَعَلَى مُدَّعِي الْمَأْخُوذِ الْيَمِينُ) سواءً كَانَ نَقْدَ الْبَلَدِ أَوْ غَالِبُهُ رَوَاجًا، أَوْ الْوَسْطُ.

قال في «الفروع»^[١]: وَإِنْ كَانَ فِي الْبَلَدِ نُقُودٌ أُخِذَ الْغَالِبُ. وَعنه: الْوَسْطُ. اخْتَارَهُ أَبُو الْخَطَّابِ. وَعنه: الْأَقْلُ. وقال القاضي وغيره: يَتَحَالَفَانِ. (خطه).

وإن أقاما يَنْتَيْنِ: قُدِّمَتْ بَيِّنَةٌ مُدَّعٍ^(١). وقيل: يَتَسَاقَطَانِ. ذكره في «المبدع»، وتأتي دَعْوَى الإِكْرَاهِ في «الإقرار»^(٢).

(و) إن اختلفا (في قَدْرِ مَبِيعٍ)؛ بَأْنِ قَالَ بَائِعٌ: بِعْتُكَ قَفِيزَيْنِ، فَقَالَ مُشْتَرٍ: بِلِ ثَلَاثَةٍ: فَقَوْلُ بَائِعٍ^(٣)؛ لِأَنَّهُ مُنْكَرٌ لِلزِّيَادَةِ، وَالبَيْعُ يَتَعَدَّدُ بِتَعَدُّدِ المَبِيعِ، فَالمُشْتَرِي يَدَّعِي عَقْدًا آخَرَ يُنْكَرُهُ البَائِعُ، بِخِلَافِ الاختِلَافِ فِي الثَّمَنِ. (أو) فِي (عَيْنِهِ) أَي: المَبِيعِ، ك: بِعْتَنِي هَذِهِ الجَارِيَةَ. فَيَقُولُ: بِلِ العَبْدِ: (فَقَوْلُ بَائِعٍ) نَصًّا؛ لِأَنَّهُ كَالْعَارِمِ؛ لِاتِّفَاقِهِمَا عَلَى وَجُوبِ الثَّمَنِ، وَاختِلَافِهِمَا فِي التَّعْيِينِ.

(وإن تَشَاحَا فِي أَيِّهِمَا يُسَلِّمُ قَبْلَ) الْآخَرِ، فَقَالَ البَائِعُ: لَا أُسَلِّمُ المَبِيعَ حَتَّى أَتَسَلَّمَ الثَّمَنَ. وَقَالَ المُشْتَرِي: لَا أُسَلِّمُ الثَّمَنَ حَتَّى أَتَسَلَّمَ المَبِيعَ، (وَالثَّمَنُ عَيْنٌ) أَي: مُعَيَّنٌ فِي العَقْدِ: (نُصِبَ عَدْلٌ^(٤)) أَي:

(١) وعلى قوله: (قُدِّمَتْ بَيِّنَةٌ مُدَّعٍ) أَي: مُدَّعِي صِغَرٍ أَوْ سَفَهٍ.

(٢) على قوله: (وتأتي دَعْوَى الإِكْرَاهِ فِي الإِقْرَارِ) وَعِبَارَتُهُ فِي «الإقرار»: وَتُقْبَلُ دَعْوَى إِكْرَاهٍ بِقَرِينَةٍ، وَتُقَدَّمُ بَيِّنَةُ إِكْرَاهٍ، كَتَوَكُّلٍ بِهِ، أَوْ أَخْذٍ مَالِهِ، أَوْ تَهْدِيدٍ قَادِرٍ. (خطه).

(٣) على قوله: (فَقَوْلُ بَائِعٍ) وَعَنْهُ: يَتَحَالَفَانِ. اخْتَارَهُ الْقَاضِي، وَصَحَّحَهُ ابْنُ عَقِيلٍ، قَالَ الشَّارِحُ: وَهَذَا أَقْيَسُ وَأَوْلَى إِنْ شَاءَ اللَّهُ، وَهُوَ قَوْلُ الشَّافِعِيِّ. (خطه).

(٤) على قوله: (وإن تَشَاحَا ... إلخ) وَمَذْهَبُ أَبِي حَنِيفَةَ وَمَالِكٍ: يُجْبَرُ المُشْتَرِي أَوَّلًا عَلَى تَسْلِيمِ الثَّمَنِ فِي الْمَسْأَلَتَيْنِ.

نَصَبَهُ الْحَاكِمُ لِيَقْطَعَ النَّزَاعَ (يَقْبِضُ مِنْهُمَا) الْمُثْمَنَ وَالْثَّمَنَ، (وَيُسَلِّمُ الْمَبِيعَ) لِمُشْتَرٍ، (ثُمَّ) يُسَلِّمُ (الْثَّمَنَ) لِبَائِعٍ؛ لِأَنَّ قَبْضَ الْمَبِيعِ مِنْ تَيَمَّاتِ الْبَيْعِ فِي بَعْضِ صُورِهِ، وَاسْتِحْقَاقِ الثَّمَنِ مُرْتَبٌّ عَلَى تَمَامِ الْبَيْعِ، وَلِجَرَيَانِ الْعَادَةِ بِذَلِكَ.

(وَإِنْ كَانَ) الثَّمَنُ (دَيْنًا: أُجْبِرَ بَائِعٌ) عَلَى تَسْلِيمِ مَبِيعٍ؛ لَتَعَلُّقِ حَقِّ مُشْتَرٍ بِعَيْنِهِ، (ثُمَّ) أُجْبِرَ (مُشْتَرٍ) عَلَى تَسْلِيمِ ثَمَنِ (إِنْ كَانَ الثَّمَنُ حَالًا بِالْمَجْلِسِ)؛ لَوْجُوبِ دَفْعِهِ عَلَيْهِ فَوْرًا؛ لِإِمْكَانِهِ.

وَعُلِمَ مِنْهُ: أَنَّهُ لَيْسَ لِلْبَائِعِ حَبْسُ الْمَبِيعِ عَلَى ثَمَنِهِ^(١).

(وَإِنْ كَانَ) الثَّمَنُ حَالًا (دُونَ مَسَافَةِ قَصْرِ: حُجِرَ عَلَى مُشْتَرٍ فِي مَالِهِ كُلِّهِ) حَتَّى الْمَبِيعِ (حَتَّى يُسَلِّمَهُ) أَي: الثَّمَنُ؛ خَوْفًا مِنْ تَصَرُّفِهِ فِيهِ، فَيُضَرَّ بِبَائِعٍ.

(وَإِنْ غَيَّبَهُ) أَي: غَيَّبَ مُشْتَرٍ مَالَهُ (ب) بَلَدٍ (بَعِيدٍ) مَسَافَةِ قَصْرِ، (أَوْ كَانَ) مَالُهُ (بِهِ) أَي: الْبَلَدِ الْبَعِيدِ ابْتِدَاءً، (أَوْ ظَهَرَ عُسْرُهُ) أَي:

وَاخْتَارَ الْمَوْفُقُ أَنَّ لَهُ حَبْسَهُ عَلَى ثَمَنِهِ إِنْ لَمْ يَكُنْ عَيْنًا، حَالًا كَانَ أَوْ مُؤَجَّلًا.

وَعَنْ أَحْمَدَ مَا يَدُلُّ عَلَى أَنَّ الْبَائِعَ يُجْبَرُ عَلَى تَسْلِيمِ الْمَبِيعِ عَلَى الْإِطْلَاقِ. (خطه).

(١) عَلَى قَوْلِهِ: (وَعُلِمَ مِنْهُ ... إلخ) فَإِنْ حَبْسَهُ وَتَلَفَ ضَمِنَ. (تقرير).

المَشْتَرِي^(١): (فَلِبَائِعِ الْفَسْخِ^(٢))؛ لَتَعْذِرَ قَبْضِ الثَّمَنِ عَلَيْهِ،
(كَمُفْلِسٍ) أَي: كَمَا لَوْ ظَهَرَ الْمَشْتَرِي مُفْلِسًا.

(١) قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[١]: ظَاهِرُ قَوْلِهِ: وَالْمَشْتَرِي مُعْسِرٌ. أَنَّهُ سَوَاءٌ كَانَ مُعْسِرًا بِهِ كُلُّهُ، أَوْ بَعْضُهُ، وَهُوَ أَحَدُ الْوَجْهَيْنِ، قُلْتُ: وَهُوَ الصَّوَابُ. انْتَهَى.

وَمَفْهُومُ قَوْلِهِ: وَالْمَشْتَرِي مُعْسِرٌ. أَنَّهُ لَوْ كَانَ مُوسِرًا مِمَّا طَلَا، لَيْسَ لَهُ الْفَسْخُ.

قُلْتُ: وَهُوَ الْمَذْهَبُ، وَعَلَيْهِ الْأَصْحَابُ، إِلَّا الشَّيْخَ تَقِيَّ الدِّينِ فَإِنَّهُ قَالَ: لَهُ الْفَسْخُ. قُلْتُ: وَهُوَ الصَّوَابُ.
قَالَ «م ص»: خُصُوصًا فِي زَمَانِنَا هَذَا.

(٢) قَالَ فِي «الْإِقْنَاعِ»^[٢]: وَإِنْ كَانَ الْمَشْتَرِي مُوسِرًا مِمَّا طَلَا بِالثَّمَنِ، فَلَيْسَ لِلْبَائِعِ الْفَسْخُ. وَقَالَ الشَّيْخُ: لَهُ، أَي: لِلْبَائِعِ الْفَسْخُ إِذَا كَانَ الْمَشْتَرِي مِمَّا طَلَا؛ دَفْعًا لَضَرَرِ الْمَخَاصِمَةِ.

قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»: وَهُوَ الصَّوَابُ، خُصُوصًا فِي زَمَانِنَا هَذَا^[٣].
وَكُلُّ مَوْضِعٍ قُلْنَا: لَهُ الْفَسْخُ فِي الْبَيْعِ. فَإِنَّهُ يَفْسَخُ بغيرِ حُكْمِ حَاكِمٍ، وَكُلُّ مَوْضِعٍ قُلْنَا: يُحْجَرُ عَلَيْهِ. فَذَلِكَ إِلَى الْحَاكِمِ؛ لِأَنَّهُ يَحْتَاجُ لِنَظَرٍ وَاجْتِهَادٍ، وَكَذَا حُكْمُ مُؤَجِّرٍ بِنَقْدِ حَالٍ، عَلَى مَا تَقَدَّمَ تَفْصِيلُهُ.

[١] «الْإِنْصَافُ» (٤٨٩/١١).

[٢] «الْإِقْنَاعُ» (٢٣٤/٢).

[٣] «الْإِنْصَافُ» (٢٩٨/١١).

(وكذا) أي: كبائع فيما ذكر: (مُؤَجَّرٌ بِنَقْدِ حَالٍ) فَإِنْ كَانَ مُؤَجَّلاً: لم يُطالَبْ به حتَّى يَحِلَّ.

(وإن أحضر) مُشْتَرٍ (بَعْضُ الثَّمَنِ: لم يَمْلِكْ أَخْذَ ما يُقَابِلُهُ) مِنْ مَبِيعٍ (إن نَقَصَ) مَبِيعٌ (بِتَشْقِيقِ)، كَمَصْرَاعِي بَابٍ - وَقُلْنَا: لِبَائِعٍ^(١) حَبْسُ مَبِيعٍ عَلَى ثَمَنِهِ -؛ لِقَلَّا يَتَصَرَّفُ فِيهِ وَلَا يَقْدِرُ عَلَى بَاقِي الثَّمَنِ، فَيَتَضَرَّرَ بَائِعٌ بِنَقْصِ قِيَمَةِ ما بَقِيَ بِيَدِهِ.

(ولا يَمْلِكُ بَائِعٌ مُطَالَبَةَ بَثْمَنِ بِذِمَّةٍ) زَمَنَ خِيَارٍ. (ولا) يَمْلِكُ (أَحَدُهُمَا قَبْضَ مُعَيَّنٍ) مِنْ ثَمَنِ وَثَمَنِ (زَمَنَ خِيَارٍ شَرْطٍ) أَوْ مَجْلِسٍ (بَغَيْرِ إِذْنٍ صَرِيحٍ) فِي قَبْضِهِ (مَمَّنِ الْخِيَارُ لَهُ)؛ لَعَدَمِ انْقِطَاعِ عَلَقٍ مِّنْ لَهُ الْخِيَارُ عَنْهُ. وَإِنْ تَعَذَّرَ عَلَى بَائِعٍ تَسْلِيمُ مَبِيعٍ: فَلِمُشْتَرٍ الْفَسْخُ.

(١) قولُ الشارح: (وَقُلْنَا: لِبَائِعٍ .. إلخ) إِشَارَةً إِلَى أَنَّ هَذَا عَلَى الْقَوْلِ الْمُقَابِلِ لِلْمَذْهَبِ.

وفي «الغاية»^[١]: وَيَتَجَبُّ هَذَا فِي مُعَسِّرٍ وَإِلَّا فَلَا، لَمَّا مَرَّ. (خطه).



[١] «غاية المنتهى» (١/٥٥٠).

فَصْلٌ فِي التَّصَرُّفِ فِي الْمَبِيعِ

(وما اشْتَرِيَ) بِالْبِنَاءِ لِلْمَجْهُولِ (بَكِيلٍ^(١))، كَقَفِيزٍ مِنْ صُبْرَةٍ،
(أَوْ) اشْتَرِيَ بِـ (وَزْنٍ)، كَرِطَلٍ مِنْ زُبْرَةٍ حَدِيدٍ، (أَوْ) اشْتَرِيَ بِـ (عَدٍّ)،
كَبَيْضٍ عَلَى أَنَّهُ مِئَةٌ، (أَوْ) اشْتَرِيَ بِـ (مَذْرَعٍ)، كَثَوْبٍ عَلَى أَنَّهُ عَشْرَةٌ
أَذْرَعُ: (مُلْكٌ^(٢)) الْمَبِيعُ، بِذَلِكَ بِمَجَرَّدِ عَقْدٍ. فَنَمَاؤُهُ: لِمُشْتَرٍ أَمَانَةٌ^(٣)
بِيَدِ بَائِعٍ. (وَلَزِمَ) الْبَيْعُ فِيهِ (بِعَقْدٍ^(٤)) لَا خِيَارَ فِيهِ، كَسَائِرِ الْمَبِيعَاتِ.

فَصْلٌ فِي التَّصَرُّفِ فِي الْمَبِيعِ

(١) عَلِمَ مِنْ قَوْلِهِ: (وما اشْتَرِيَ بِكِيلٍ... إلخ) أَنَّ الْمَكِيلَ وَنَحْوَهُ إِذَا بَاعَ
جُزْأً كَصُبْرَةٍ مَعَيَّنَةٍ وَثَوْبٍ، صَحَّ التَّصَرُّفُ قَبْلَ قَبْضِهِ، وَهُوَ الصَّحِيحُ.
(حَاشِيَتُهُ)^[١]. (خَطُّهُ).

(٢) قَوْلُهُ: (مُلْكٌ) بِعَقْدٍ. حَكَاهُ الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ إِجْمَاعًا. (خَطُّهُ).

(٣) عَلَى قَوْلِهِ: (لِمُشْتَرٍ أَمَانَةٌ) أَيُّ: فَلَا يَضْمَنُهُ إِنْ تَلَفَ بَغَيْرِ تَفْرِيطٍ. (تَقْرِيرٌ).

(٤) قَوْلُهُ: (وَلَزِمَ الْبَيْعُ فِيهِ بِعَقْدٍ) إِنْ قِيلَ: الْبَيْعُ هُوَ الْعَقْدُ، فَكَيْفَ يُقَالُ: لَزِمَ
الْبَيْعُ بِالْبَيْعِ؟

أَجِيبُ بِالْمَفَا^[٢] بِمَا فِي الْعَقْدِ مِنْ عُومُومِهِ؛ إِذِ الْعَقْدُ مِنْ حَيْثُ هُوَ أَعَمُّ
مِنَ الْبَيْعِ. وَالْمَعْنَى: وَلَزِمَ الْبَيْعُ بِمَجَرَّدِ صُدُورِهِ، فَلَا يَتَوَقَّفُ عَلَى
الْقَبْضِ. (خَطُّهُ).

[١] إِرْشَادُ أُولَى النِّهْيِ ص (٦٧١).

[٢] كَذَا فِي الْأَصُولِ الْخَطِيئَةُ الثَّلَاثُ: «بِالْمَفَا» ثُمَّ بَعْدَهَا فَرَاغٌ.

(ولم يَصَحَّ بَيْعُهُ، ولو لِبَائِعِهِ، ولا لِبَائِعِضَ عَنْهُ) أي: أَخَذُ بِدَلِيلِهِ،
 (ولا إِجَارَتُهُ، ولا هِبَتُهُ، ولو بلا عِوَضٍ، ولا رَهْنُهُ^(١))، ولو قَبْضَ ثَمَنُهُ)
 ولو لِبَائِعِهِ فِيهِنَّ. (ولا حَوَالَةَ عَلَيْهِ: قَبْلَ قَبْضِهِ)؛ لحديث: «مَنْ ابْتَاعَ
 طَعَامًا، فَلَا يَبِيعُهُ حَتَّى يَسْتَوْفِيَهُ». مَتَّفَقٌ عَلَيْهِ^[١]. وَهُوَ يَشْمَلُ بَيْعَهُ مِنْ
 بَائِعِهِ وَغَيْرِهِ. وَقِيَسَ عَلَى الْبَيْعِ مَا ذُكِرَ بَعْدَهُ. وَلِأَنَّهُ مِنْ ضَمَانِ بَائِعِهِ،
 فَلَمْ يُجْزَ فِيهِ شَيْءٌ مِنْ ذَلِكَ، كَالسَّلَامِ.
 فَإِنْ بَاعَ مَكِيلٌ وَنَحْوَهُ جِزَافًا، كَصُبْرَةِ مُعَيَّنَةٍ، وَثُوبٍ: جَازَ تَصَرُّفُ
 فِيهِ قَبْلَ قَبْضِهِ. نَصًّا^(٢)؛ لِقَوْلِ ابْنِ عُمَرَ: مَضَتْ السُّنَّةُ أَنَّ مَا أَدْرَكَتُهُ
 الصَّفَقَةُ حَيًّا مَجْمُوعًا، فَهُوَ مِنْ مَالِ الْمُشْتَرِي^[٢]. وَلِأَنَّ التَّغْيِينَ
 كَالْقَبْضِ.

«تَنْبِيْهُ»: مَعْنَى الْحَوَالَةِ عَلَيْهِ هُنَا: تَوَكُّلُ الْغَرِيمِ فِي قَبْضِهِ لِنَفْسِهِ،
 نَظِيرَ مَا لَهُ؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ فِي الذَّمَّةِ.
 زَادَ فِي «الْإِفْقَاعِ»: وَلَا حَوَالَةَ بِهِ. وَفِيهِ نَظَرٌ^(٣).

- (١) واختار القاضي جوازَ رهنِ ذلك وهبته، واختاره الشيخ. (خطه).
- (٢) على قوله: (كَصُبْرَةِ مُعَيَّنَةٍ .. إلخ) وعنه: لا يجوزُ التصرفُ فيه كَمَبِيعٍ
 بكيل، أو وزنٍ؛ لِعُمُومِ مَنْ اشْتَرَى طَعَامًا فَلَا يَبِيعُهُ حَتَّى يَسْتَوْفِيَهُ.
- (٣) قوله: (وَفِيهِ نَظَرٌ) وَجْهُهُ: أَنَّ الْحَوَالَةَ لَا تَكُونُ إِلَّا فِي الدُّيُونِ،

[١] أخرجه البخاري (٢١٢٦)، ومسلم (١٥٢٦) من حديث ابن عمر.

[٢] أخرجه الطحاوي في «شرح المعاني» (١٦/٤)، والدارقطني (٥٤/٣)، وذكره
 البخاري تعليقًا قبل حديث (٢١٣٨).

(وَيَصِحُّ) قَبْضُ مَبِيعٍ بِكَيْلٍ، أَوْ وَزْنٍ، أَوْ عَدٍّ، أَوْ ذَرْعٍ: (جَزَافًا^(١))،
إِنْ عَلِمَا أَي: الْمُتَقَابِضَانِ (قَدَرَهُ)؛ لِحُصُولِ الْمُقْصُودِ بِهِ، وَلِأَنَّهُ مَعَ
عِلْمِ قَدَرِهِ، كَالصَّبْرِ الْمَعْيَنَةِ^(٢).

(و) يَصِحُّ (عِتْقُهُ) أَي: الرَّقِيقِ الْمَبِيعِ بَعْدَ، قَبْلَ قَبْضِهِ؛ لِقُوَّتِهِ
وَسِرَّائِهِ.

والموصوف لا يكون دئيًا. وقد يُجاب: بأنَّ الحوالةَ فيهما صورتهما،
لا الحوالةُ الحقيقيةُ. (م خ)^[١].

(١) قوله: (وَيَصِحُّ جَزَافًا) هذا يخالف ما يأتي في «السَّلم»، إلا أن يُخصَّصَ
ما فيه به، أو تكونُ المسألةُ فيها قولان، ومشى هنا على أحدهما
وهناك على الآخر، وهو مقتضى كلام «الإنصاف»، و«الفروع». فراجعهما إن شئت. (م خ)^[٢]. (خطه).

(٢) هذا معنى ما قدَّمه في «الحاوي الصغير».

وقال في «تصحيح الفروع»^[٣]: ظاهرُ كلامٍ كثيرٍ من الأصحاب: أنَّه
لا يكفي ذلك، ولا بُدَّ من كَيْلٍ ثَانٍ، وقد قال الأصحابُ فيما إذا كانَ
لرجُلٍ سَلَمٌ وعليه سَلَمٌ من جنسِهِ، لو قال: أنا أقبِضُهُ لِنَفْسِي، وخُذْهُ
بِالْكَيْلِ الَّذِي تُشَاهِدُهُ. فهل يجوز؟ على روايتين، وهو فردٌّ من أفرادِ
مسألةِ المصنِّف رحمه الله تعالى.

[١] «حاشية الخلوتي» (٦٥٣/٢).

[٢] «حاشية الخلوتي» (٦٥٣/٢).

[٣] «تصحيح الفروع» (٢٨٠/٦).

- (و) يَصِحُّ (جَعْلُهُ) أي: المبيع بِنَحْوِ كَيْلٍ، (مَهْرًا).
- (و) يَصِحُّ (خُلْعٌ عَلَيْهِ، وَوَصِيَّةٌ بِهِ)؛ لَا غَتِفَارِ الْعَرَرِ فِيهَا.
- (وَيَنْفَسِخُ الْعَقْدُ) أي: الْبَيْعُ (فِيمَا) أي: مَبِيعٍ بِكَيْلٍ، أَوْ وَزْنٍ، أَوْ عَدٍّ، أَوْ ذَرْعٍ (تَلَفَ بَاقِيَةً) قَبْلَ قَبْضِهِ؛ لِأَنَّهُ مِنْ ضَمَانٍ بَائِعِهِ.
- (وَيُخَيَّرُ مُشْتَرٍ إِنْ بَقِيَ) مِنْهُ (شَيْءٌ) بَيْنَ أَخْذِهِ بِقِسْطِهِ، وَرَدِّهِ.
- (كَمَا) يُخَيَّرُ (لَوْ تَعَيَّبَ بِلَا فِعْلٍ) آدَمِيٌّ. (وَلَا أَرَشَ^(١)) لَهُ إِنْ أَخَذَهُ مَعِيًّا؛ لِأَنَّهُ حَيْثُ أَخَذَهُ مَعِيًّا فَكَأَنَّهُ اشْتَرَاهُ مَعِيًّا. ذَكَرَهُ فِي «الشرح»، و«شرحه». وفيه ما ذَكَرْتُهُ فِي «الحاشية»^(٢).

- (١) قوله: (وَلَا أَرَشَ) يَعْنِي: لِلْمُشْتَرِي إِذَا أَخَذَهُ مَعِيًّا؛ لِأَنَّهُ حَيْثُ أَخَذَهُ مَعِيًّا فَكَأَنَّهُ اشْتَرَاهُ رَاضِيًّا بِعِيهِ، قَالَهُ فِي «شرحه».
- وَقَدْ تَقَدَّمَ فِي خِيَارِ الْعَيْبِ، أَنَّهُ يُخَيَّرُ بَيْنَ الرَّدِّ وَالْإِمْسَاكِ مَعَ الْأَرَشِ، وَوَجْهُهُ وَاضِحٌ، فَالْأَوَّلَى عَوْدُ «وَلَا أَرَشَ» لِلْمُشْتَبِّهِ دُونَ الْمَشْبَبِّ بِهِ، أَيْ: وَإِنْ بَقِيَ شَيْءٌ خَيْرٌ الْمَشْتَرِي بَيْنَ أَخْذِهِ بِقِسْطِهِ مِنَ الثَّمَنِ، وَلَا أَرَشَ لَهُ؛ لِأَنَّ الْمَكِيلَ وَنَحْوَهُ لَا يَنْقُصُ بِالتَّفْرِيقِ. (ح م ص)^[١].
- (٢) وَلَفْظُهُ فِي «الحاشية»: وَقَدْ تَقَدَّمَ لَكَ فِي خِيَارِ الْعَيْبِ أَنَّهُ يُخَيَّرُ بَيْنَ الرَّدِّ، وَالْإِمْسَاكِ مَعَ الْأَرَشِ، وَوَجْهُهُ وَاضِحٌ، فَالْأَوَّلَى عَوْدُ «وَلَا أَرَشَ» لِلْمُشْتَبِّهِ دُونَ الْمَشْبَبِّ بِهِ، أَيْ: يُخَيَّرُ مُشْتَرٍ إِنْ بَقِيَ. أَيْ: وَإِنْ بَقِيَ شَيْءٌ خَيْرٌ الْمَشْتَرِي بَيْنَ أَخْذِهِ بِقِسْطِهِ مِنَ الثَّمَنِ، وَلَا أَرَشَ لَهُ؛ لِأَنَّ الْمَكِيلَ وَنَحْوَهُ لَا يَنْقُصُ بِالتَّفْرِيقِ. (خطه).

(و) إِنْ تَلَفَ مَبِيعٌ بَنَحْوِ كَيْلٍ، أَوْ عَابَ قَبْلَ قَبْضِهِ (بِإِتْلَافٍ مُشْتَرٍ، أَوْ تَعْيِيهِ) لَهُ: فـ (مَلَا خِيَارَ) لَهُ؛ لِأَنَّ إِتْلَافَهُ كَقَبْضِهِ، وَإِذَا عَيَّبَهُ فَقَدْ عَيَّبَ مَالَ نَفْسِهِ، فَلَا يَرْجِعُ بِأَرَشِهِ عَلَى غَيْرِهِ.

(و) إِنْ تَلَفَ، أَوْ تَعَيَّبَ (بِفِعْلِ بَائِعٍ^(١))، أَوْ (بِفِعْلِ أَجْنَبِيٍّ) غَيْرِ بَائِعٍ وَمُشْتَرٍ: (يُخَيِّرُ مُشْتَرٍ بَيْنَ فَنَسْخٍ) بَيْعٍ، وَيَرْجِعُ عَلَى بَائِعٍ بِمَا أَخَذَ مِنْ ثَمَنِهِ؛ لِأَنَّهُ مَضْمُونٌ عَلَيْهِ إِلَى قَبْضِهِ، (و) بَيْنَ (إِمْضَاءِ) بَيْعٍ، (وَطَلَبِ) مُتْلِفٍ (بِمِثْلِ مِثْلِيٍّ، أَوْ قِيَمَةِ مُتَقَوِّمٍ، مَعَ تَلَفٍ) أَي: فِي مَسْأَلَةِ الْإِتْلَافِ، (أَوْ) إِمْضَاءِ، وَمُطَالَبَةِ مُعَيَّبٍ (بـ) أَرَشٍ (نَقْصٍ، مَعَ تَعْيِبٍ) أَي: فِي مَسْأَلَةِ التَّعْيِبِ؛ لِتَعَدِّيهِمَا عَلَى مِلْكِ الْغَيْرِ.

وَعُلِمَ مِنْهُ: أَنَّ الْعَقْدَ لَا يَنْفَسَخُ بِتَلَفِهِ بِفِعْلِ آدَمِيٍّ، بِخِلَافِ تَلَفِهِ

(١) عَلَى قَوْلِهِ: (وَإِنْ تَلَفَ أَوْ تَعَيَّبَ بِفِعْلِ بَائِعٍ ... إلخ) قَالَ ابْنُ نَصْرِ اللَّهِ فِي «حَوَاشِي الْمَحَرَّرِ»: يَنْبَغِي إِذَا أَتْلَفَهُ الْبَائِعُ أَوْ غَيْرُهُ، أَنْ يَكُونَ مِنْ ضَمَانِ الْبَائِعِ؛ لِأَنَّهُ كَانَ فِي ضَمَانِهِ كَالْغَاصِبِ. وَفَائِدَةُ ذَلِكَ: أَنَّهُ يَخَيِّرُ الْمُشْتَرِي بَيْنَ تَضْمِينِ الْبَائِعِ، أَوْ تَضْمِينِ مُتْلِفِهِ، إِذَا كَانَ مُتْلِفُهُ غَيْرَ الْبَائِعِ.

قُلْتُ: لَمْ يَذْكُرْ فِي «الْإِنْصَافِ» غَيْرَ مُطَالَبَتِهِ لِلْمُتْلِفِ، قَالَ فِي «الشرح»: وَإِنْ أَتْلَفَهُ أَجْنَبِيٌّ لَمْ يَطُلْ الْعَقْدُ، وَيُثْبِتُ لِلْمُشْتَرِي الْخِيَارَ بَيْنَ الْفَسْخِ وَالرَّجُوعِ بِالثَّمَنِ وَبَيْنَ الْبَقَاءِ عَلَى الْعَقْدِ وَمُطَالَبَتِهِ الْمُتْلِفَ بِالْمِثْلِ إِنْ كَانَ مِثْلِيًّا، أَوْ بِالْقِيَمَةِ إِنْ لَمْ يَكُنْ مِثْلِيًّا، وَبِهَذَا قَالَ الشَّافِعِيُّ، وَلَا نَعْلَمُ فِيهِ خِلَافًا. (خطه).

بِفِعْلِهِ تَعَالَى؛ لَأَنَّهُ لَا مُقْتَضِي لِلضَّمانِ سِوَى حُكْمِ الْعَقْدِ، بِخِلَافِ
إِتْلَافِ آدَمِيٍّ، فَإِنَّهُ يَقْتَضِي الضَّمانَ بِالْبَدَلِ إِنْ أَمْضَى الْعَقْدَ، وَحُكْمُ
الْعَقْدِ يَقْتَضِي الضَّمانَ بِالثَّمَنِ إِنْ فُسِّخَ، فَكَانَتِ الْخِيَرَةُ لِلْمُشْتَرِي
فِيهِمَا.

(وَالتَّالِفُ) قَبْلَ قَبْضِهِ بَاقٍ مِمَّا ذُكِرَ، كُلُّ الْمَبِيعِ كَانَ أَوْ بَعْضُهُ:
(مِنْ مَالٍ بَائِعٍ) أَي: ضَمَانِهِ؛ لِحَدِيثٍ: نَهَى عَنْ رِنْحِ مَا لَمْ يُضْمَنْ^[١].
قَالَ الْأَنْزَمُ: سَأَلْتُ أبا عَبْدِ اللَّهِ عَنْهُ؟ قَالَ: هَذَا فِي الطَّعَامِ، وَمَا أَشْبَهَهُ
مِنْ مَأْكُولٍ وَمَشْرُوبٍ، فَلَا يَبِيعُهُ حَتَّى يَقْبِضَهُ. لَكِنْ إِنْ عَرَضَهُ بَائِعٌ عَلَى
مُشْتَرٍ، فامْتَنَعَ مِنْ قَبْضِهِ: بَرِيءٌ مِنْهُ، كَمَا فِي «الْكَافِي» فِي
«الْإِجَارَةِ»^(١).

(فَلَوْ أُبِيعَ، أَوْ أُخِذَ بِشَفْعَةٍ، مَا) أَي: مَبِيعٌ (اشْتَرَى بِكَيْلٍ وَنَحْوِهِ)،
كَمْوُزُونٍ، أَوْ مَعْدُودٍ، أَوْ مَذْرُوعٍ؛ بَأَنْ اشْتَرَى عَبْدًا، أَوْ شِقْصًا
مَشْفُوعًا، بِنَحْوِ ضُبْرَةٍ بَرٍّ عَلَى أَنَّهَا عَشْرَةٌ أَقْفَزَةٌ، ثُمَّ بَاعَ الْعَبْدَ، أَوْ أَخَذَ
الشَّقْصَ بِشَفْعَةٍ، (ثُمَّ تَلَفَ الثَّمَنُ) وَهُوَ الضُّبْرَةُ بَاقِيَةٌ (قَبْلَ قَبْضِهِ: انْفُسَخَ

(١) قَالَ فِي «الْكَافِي» فِي «بَابِ الْإِجَارَةِ»: وَإِنْ عَرَضَ عَلَيْهِ الْعَيْنُ، أَي:
الْمَوْجَرَّةَ، وَمَضَتْ مَدَّةٌ يُمَكِّنُ الْاسْتِيفَاءَ فِيهَا، اسْتَقَرَّتِ الْأَجْرَةُ؛ لِأَنَّ
الْمَنَافِعَ تَلَفَتْ بِاخْتِيَارِهِ، فَأَشْبَهَ تَلَفَ الْمَبِيعِ بَعْدَ عَرَضِهِ عَلَى الْمُشْتَرِي.
(خَطُّهُ).

العَقْدُ الْأَوَّلُ) الْوَاقِعُ بِالصُّبْرَةِ؛ لَتَلَفِهَا قَبْلَ قَبْضِهَا، كَمَا لَوْ كَانَتْ مُثَمَّنًا. (فَقَطْ) أَي: دُونَ الثَّانِي الْوَاقِعِ عَلَى الْعَبْدِ ثَانِيًا، وَالْأَخْذِ بِالشُّفْعَةِ؛ لِتَمَامِهِ قَبْلَ فَنَسْخِ الْأَوَّلِ.

(وَعَرِمَ الْمُشْتَرِي الْأَوَّلُ) لِلْعَبْدِ أَوْ الشُّقْصِ بِالصُّبْرَةِ، (لِلْبَائِعِ) لَهُمَا (قِيَمَةُ الْمَبِيعِ) أَي: الْعَبْدِ أَوْ الشُّقْصِ؛ لِتَعَذُّرِ رَدِّهِ عَلَيْهِ.

وكذا: لَوْ أَعْتَقَ عَبْدًا^(١)، أَوْ أَحْبَلَ أُمَّةً اشْتَرَاهَا بِذَلِكَ، ثُمَّ تَلَفَ. (وَأَخَذَ) الْمُشْتَرِي الْأَوَّلُ (مِنَ الشَّفِيعِ مِثْلَ الطَّعَامِ)؛ لِأَنَّهُ ثَمَنُ الشُّقْصِ، وَمِنَ الْمُشْتَرِي الْعَبْدِ مِنْهُ مَا وَقَعَ عَلَيْهِ عَقْدُهُ.

(وَلَوْ خُلِطَ) مَبِيعٌ بِكَيْلٍ، أَوْ وَزَنٍ، أَوْ عَدٍّ، أَوْ ذَرَعٍ، قَبْلَ قَبْضِ (بِمَا لَا يَتَمَيَّزُ) مِنْهُ كَبَرٌ بَيْرٌ، وَزَيْتٌ بِمِثْلِهِ: (لَمْ يَنْفَسَخِ) الْبَيْعُ بِالْخُلْطِ؛ لِبَقَاءِ عَيْنِهِ. (وَهُمَا) أَي: الْمُشْتَرِي، وَمَالِكُ الْآخِرِ: (شَرِيكَانِ) بِقَدْرِ مِلْكَيْهِمَا فِيهِ. (وَلِمُشْتَرِي الْخِيَارِ) لَعَيْبِ الشَّرِكَةِ.

(وَمَا عَدَا ذَلِكَ)^(٢) أَي: مَا اشْتَرِيَ بِكَيْلٍ، أَوْ وَزَنٍ، أَوْ عَدٍّ، أَوْ

(١) عَلَى قَوْلِهِ: (لَوْ أَعْتَقَ عَبْدًا) فَيَرْجِعُ بِقِيَمَةِ الْعَبْدِ.

(٢) قَوْلُهُ: (وَمَا عَدَا ذَلِكَ... إلخ) هَذَا مِنَ الْمَفْرَدَاتِ، وَذَكَرَ أَبُو الْخَطَّابِ رَوَايَةً عَنْ أَحْمَدَ: أَنَّهُ لَا يَجُوزُ لِلْمُشْتَرِي التَّصَرُّفُ فِيهِ، وَلَوْ ضَمِنَهُ، اخْتَارَهَا الشَّيْخُ تَقِيُّ الدِّينِ، وَجَعَلَهَا طَرِيقَةَ الْخَرْقِيِّ.

وَمَذْهَبُ أَبِي حَنِيفَةَ وَالشَّافِعِيِّ: لَا يَجُوزُ التَّصَرُّفُ فِيهِ قَبْلَ قَبْضِهِ، وَهُوَ قَوْلُ أَكْثَرِ الْعُلَمَاءِ. (خَطْهُ).

ذرع، كعبدٍ، ودارٍ، ومكيلٍ، ونحوه، يبيع جزافاً: (يَصْحُ التَّصَرُّفُ فِيهِ قَبْلَ قَبْضِهِ)؛ لحديث ابن عمر: كُنَّا نَبِيعُ الْإِبِلَ بِالتَّبْقِيعِ بِالْأَرْهَامِ، فَتَأْخُذُ عَنْهَا الدَّنَانِيرَ، وبالعكس، فسألنا رسولَ الله ﷺ فقال: «لَا بَأْسَ أَنْ تَأْخُذَ بِسَعْرِ يَوْمِهَا مَا لَمْ تَتَفَرَّقَا، وَبَيْنَكُمَا شَيْءٌ»^(١). رَوَاهُ الْخَمْسَةُ^[١].
(إِلَّا الْمَبِيعَ بِصِفَةٍ) ولو مُعَيَّنًا، (أو رُؤْيَا مُتَقَدِّمَةً)، فلا يَصْحُ التَّصَرُّفُ فِيهِ قَبْلَ قَبْضِهِ.

(و) ما عدا ذلك: (مِنْ ضَمَانٍ مُشْتَرٍ) ولو قَبْلَ قَبْضِهِ؛ لحديث: «الْخَرَاجُ بِالضَّمَانِ»^[٢]. وهذا المبيع رِبْحُهُ لِلْمُشْتَرِي، فَضْمَانُهُ عَلَيْهِ.

(١) مُقْتَضَى هذا الحديث: صَحَّةُ التَّصَرُّفِ فيما يحتاجُ لحَقِّ تَوْفِيَةِ قَبْلَ قَبْضِهِ؛ لِأَنَّ الدَّرَاهِمَ والدَّنَانِيرَ، إمَّا مَوْزُونَةٌ أو معدودةٌ؟.
فالجواب: أنها في الذِّمَّةِ فَلَيْسَتْ كَبَيْعٍ، بل هي من قبيلِ بَيْعِ الدَّيْنِ لِمَنْ هُوَ عَلَيْهِ، وهو صحيحٌ بِشَرْطِهِ. فِيهِ نَظَرٌ، (عثمان)^[٣].
قال في «الإنصاف»^[٤]: حَكْمُ الثَّمَنِ الَّذِي لَيْسَ فِي الذِّمَّةِ حُكْمُهُ حَكْمُ المَثْمَنِ، فَأَمَّا إِنْ كَانَ فِي الذِّمَّةِ، فَلَهُ أَخْذٌ بِدَلِيلِهِ؛ لِاسْتِقْرَارِهِ. وَعَلَّلَ الْإِمَامُ بِغَيْرِ ذَلِكَ، فَقَالَ: لَيْسَ بَيْعًا، إِنَّمَا هُوَ اقْتِضَاءٌ. (خطه).

[١] أخرجه أحمد (٣٥٩/١٠) (٦٢٣٩)، وأبو داود (٣٣٥٤)، والترمذي (١٢٤٢)،

وابن ماجه (٢٢٦٢)، والنسائي (٤٥٩٦)، وضعفه الألباني في «الإرواء» (١٣٢٦).

[٢] تقدم تخريجه (ص ٣٥٩).

[٣] «هداية الراغب» (٤٥٤/٢).

[٤] «الإنصاف» (٥٠٩/١١).

(إِلَّا إِنْ مَنَعَهُ^(١)) أَي: الْمُشْتَرِي (بَائِعٌ) مِنْ قَبْضِهِ، وَلَوْ لِقَبْضِ ثَمَنِهِ، فَعَلَيْهِ ضَمَانُهُ؛ لِأَنَّهُ كَعَاصِبٍ. (أَوْ) كَانَ الْمَبِيعُ (ثَمَرًا عَلَى شَجَرٍ) عَلَى مَا يَأْتِي، (أَوْ) كَانَ مَبِيعًا (بَصِفَةً، أَوْ زُورِيَّةً مُتَقَدِّمَةً: فَتَلَفَهُ (مِنْ) ضَمَانٍ (بَائِعٍ)؛ لِأَنَّهُ يَتَعَلَّقُ بِهِ حَقُّ تَوْفِيَةٍ، أَشْبَهَ مَا اشْتَرِيَ بِنَحْوِ كَيْلٍ.

(وَمَا لَا يَصِحُّ^(٢) تَصَرُّفُ مُشْتَرِيهِ)، كَمَبِيعٍ بِنَحْوِ كَيْلٍ، أَوْ بَصِفَةٍ، أَوْ زُورِيَّةً مُتَقَدِّمَةً: (يَنْفَسِخُ الْعَقْدُ بِتَلَفِهِ) بِآفَةٍ (قَبْلَ قَبْضِهِ)؛ لَمَا تَقَدَّمَ. وَإِنْ تَلَفَ بِفِعْلِ آدَمِيٍّ: فَعَلَى مَا سَبَقَ.

(وَتَمَنُّ لَيْسَ فِي ذِمَّةٍ) وَهُوَ الْمَعِينُ: (كَمُثْمَنِ) فِي حُكْمِهِ السَّابِقِ. فَلَوْ اشْتَرَى شَاةً بِشَعِيرٍ، فَأَكَلَتْهُ قَبْلَ قَبْضِهِ، فَإِنْ لَمْ تَكُنْ بِيَدِ أَحَدٍ: انْفَسَخَ الْبَيْعُ. وَإِنْ كَانَتْ بِيَدِ بَائِعٍ: فَكَقَبْضِهِ. وَإِنْ كَانَتْ بِيَدِ مُشْتَرِيٍّ، أَوْ

(١) قَوْلُهُ: (إِلَّا إِنْ مَنَعَهُ... إلخ) الظَّاهِرُ: إِذَا مَنَعَهُ لظُهُورِ عُسْرِ مُشْتَرِيٍّ، أَوْ لَكُونِهِ مَرُهُونًا عَلَى ثَمَنِهِ، لَا ضَمَانَ، هَذَا مَعْنَى اتِّجَاهِ «الْغَايَةِ». (خَطُّهُ).

(٢) قَوْلُهُ: (وَمَا لَا يَصِحُّ... إلخ) لَوْ قَالَ: وَمَا ضَمِنَهُ الْبَائِعُ. لَكَانَ أَوْلَى؛ لِأَنَّهُ آخَرُ، وَلِيُعْمَمَ الثَّمَرُ عَلَى الشَّجَرِ قَبْلَ جَذِّهِ؛ فَإِنَّهُ يَصِحُّ التَّصَرُّفُ فِيهِ، وَيَنْفَسِخُ الْعَقْدُ بِتَلَفِهِ. إِلَّا أَنْ يُقَالَ: اقْتَصَرَ عَلَى مَا يَأْتِي فِي بَابِهِ، أَوْ يُقَالُ: الْكَلَامُ فِيمَا إِذَا تَلَفَ قَبْلَ الْقَبْضِ، وَهَذَا يَنْفَسِخُ عَقْدُهُ بِتَلَفِهِ وَلَوْ بَعْدَ قَبْضِهِ قَبْلَ أَخْذِهِ كَمَا يَأْتِي. (خَطُّهُ).

أَجْنَبِيٍّ: خَيْرَ بَائِعٍ، كَمَا مَرَّ.

(وما في الذِّمَّةِ) مِنْ ثَمَنِ أَوْ مُثْمَنِ: (لَهُ أَخْذٌ بِدَلِيلِهِ) إِنْ تَلَفَ قَبْلَ قَبْضِهِ. وَيَصِحُّ بَيْعُهُ وَهَبُّهُ لِمَنْ هُوَ عَلَيْهِ - غَيْرَ سَلَمٍ، وَيَأْتِي -؛ (لَا سِتْقَارَ لَهُ) فِي ذِمَّتِهِ.

(وَحُكْمُ كُلِّ عَوْضٍ مُلْكٌ بِعَقْدٍ) مَوْصُوفٍ بِأَنَّهُ (يَنْفَسِخُ بِهَلَاكِهِ^(١)) أَي: الْعَوْضُ (قَبْلَ قَبْضِهِ، كَأَجْرَةِ مُعَيَّنَةٍ) فِي إِجَارَةٍ (وَعَوْضٍ) مُعَيَّنٍ (فِي ضَلْحٍ بِمَعْنَى بَيْعٍ) وَتَقَدَّمَ، (وَنَحْوَهُمَا)، كِعَوْضٍ مُعَيَّنٍ شُرْطًا فِي هِبَةٍ: (حُكْمُ عَوْضٍ فِي بَيْعٍ؛ فِي جَوَازِ التَّصَرُّفِ) إِنْ لَمْ يَحْتَاجْ لِحَقِّ تَوْفِيَةٍ، وَلَمْ يَكُنْ بِصِفَةِ أَوْ رُؤْيَةٍ مُتَقَدِّمَةٍ. (و) فِي (مَنْعِهِ) أَي: التَّصَرُّفِ فِيمَا يَحْتَاجُ لِحَقِّ تَوْفِيَةٍ، أَوْ كَانَ بِصِفَةِ أَوْ رُؤْيَةٍ مُتَقَدِّمَةٍ. (وَكَذَا): حُكْمُ (مَا) أَي: عَوْضٍ (لَا يَنْفَسِخُ) عَقْدُهُ (بِهَلَاكِهِ قَبْلَ قَبْضِهِ، كِعَوْضٍ عَتَقٍ، وَخُلْعٍ، وَ) كَـ (مَهْرٍ، وَمُصَالَحٍ بِهِ عَنْ دَمٍ عَمْدٍ، وَأَرْشٍ جَنَائِيَةٍ، وَقِيمَةٍ مُتَلَفٍ، وَنَحْوِهِ)، كِعَوْضٍ طَلَاقٍ، فِي جَوَازِ التَّصَرُّفِ قَبْلَ قَبْضِهِ، وَمَنْعِهِ؛ إِلْحَاقًا لَهُ بِعَقْدِ الْبَيْعِ.

(لَكِنْ يَجِبُ^(٢)) عَلَى الْبَاذِلِ، إِنْ تَلَفَ بِآفَةٍ، وَإِلَّا فَعَلَى مُتَلِفِهِ

(١) وَجَزَمَ فِي «الْمَغْنِيِّ» أَنَّ لَهُ التَّصَرُّفَ قَبْلَ قَبْضِهِ فِيمَا لَا يَنْفَسِخُ الْعَقْدُ بِهَلَاكِهِ. وَكَذَا جَزَمَ بِهِ الشَّارِحُ وَغَيْرُهُمَا. (خَطَهُ).

(٢) قَوْلُهُ: (لَكِنْ يَجِبُ ... إلخ) فَلَا سِتْدِرَاكُ بـ: «لَكِنْ» يَرْجِعُ إِلَى عَدَمِ الْفَسْخِ لَا إِلَى الْوَاجِبِ بِالتَّلَفِ. انْتَهَى.

(بِتَلْفِهِ) أَي: الْعَوَضِ الَّذِي لَا يَنْفَسِخُ عَقْدُهُ بِهِلَاكِهِ: (مِثْلُهُ) إِنْ كَانَ مِثْلِيًّا، (أَوْ قِيمَتُهُ) إِنْ كَانَ مُتَقَوِّمًا؛ لِإِقَاءِ الْعَقْدِ، وَتَعَذُّرِ تَسْلِيمِهِ.

(وَلَوْ تَعَيَّنَ مِلْكُهُ) أَي: الْجَائِزِ التَّصَرُّفِ، (فِي مَوْرُوثٍ، أَوْ وَصِيَّةٍ، أَوْ غَنِيمَةٍ: فَلَهُ التَّصَرُّفُ فِيهِ قَبْلَ قَبْضِهِ)؛ لِتَمَامِ مِلْكِهِ عَلَيْهِ، وَعَدَمِ تَوْهُمِ غَرَرِ الْفَسْخِ فِيهِ.

(وَكَذَا: وَدِيعَةٌ، وَمَالُ شَرِكَةٍ، وَعَارِيَّةٌ) فَيَجُوزُ التَّصَرُّفُ فِيهَا قَبْلَ قَبْضِهَا؛ لِمَا تَقَدَّمَ.

(وَمَا) أَي: مَبِيعٌ، (قَبْضُهُ) بِمَجْلِسِ عَقْدِهِ (شَرْطٌ لِبَقَاءِ) صِحَّةِ عَقْدِهِ، (كَصَرَفٍ، وَ) رَأْسِ مَالٍ (سَلَمٍ: لَا يَصِحُّ تَصَرُّفُهُ فِيهِ قَبْلَ قَبْضِهِ)؛ لِأَنَّ مِلْكَهُ عَلَيْهِ غَيْرُ تَامٍّ، أَشْبَهَ مِلْكَ غَيْرِهِ.

(و) يَحْزُمُ، وَ (لَا يَصِحُّ تَصَرُّفٌ^(١) فِي مَقْبُوضٍ بِعَقْدٍ فَاسِدٍ)؛ لِأَنَّ وُجُودَهُ كَعَدَمِهِ، فَلَا يَنْتَقِلُ الْمِلْكُ بِهِ^(٢).

وَتَعَقَّبَهُ الْخُلُوتِيُّ؛ بِأَنَّ الْأَظْهَرَ أَنَّ «لَكِنْ» هُنَا الِاسْتِثْنَاءُ، وَتَمَامُهُ فِيهِ. (خَطُّهُ).

(١) قَوْلُهُ: (لَا يَصِحُّ تَصَرُّفٌ... إلخ) سَيَأْتِي فِي «بَابِ الطَّلَاقِ»: أَنَّ الْعِتْقَ فِي الشِّرَاءِ الْفَاسِدِ كَالطَّلَاقِ فِي النِّكَاحِ الْفَاسِدِ، فَيَقَعُ وَيَكُونُ مُسْتَثْنَى مِمَّا هُنَا. (حَاشِيَتُهُ)^[١].

(٢) وَقَالَ الشَّيْخُ تَقِي الدِّينَ: يَتَرَجَّحُ أَنَّهُ يَمْلِكُهُ بِعَقْدٍ فَاسِدٍ. (خَطُّهُ).

[١] «إِرْشَادُ أَوَّلِي النَّهْيِ» ص (٦٧٣).

(وَيُضْمَنُ هُوَ) أي: المبيعُ المقبوضُ بعقدٍ فاسدٍ، كَمَغْصُوبٍ،
 (و) تُضْمَنُ (زِيَادَتُهُ) مِنْ وَلَدٍ، وَثَمَرَةٍ، وَكَسْبٍ، وَغَيْرِهَا:
 (كَمَغْصُوبٍ^(١))؛ لِحُصُولِهِ بِيَدِهِ بِغَيْرِ إِذْنِ الشَّرْعِ، أَشْبَهَ الْمَغْصُوبَ.
 وَعَلَيْهِ أَجْرَةٌ مِثْلُهُ مَا كَانَ بِيَدِهِ. وَيَزِيدُ زَوَائِدُهُ الْمَنْفَصِلَةَ. وَعَلَيْهِ بَدَلُ مَا
 تَلَفَ مِنْهُ، أَوْ مِنْ زَوَائِدِهِ^(٢).

- (١) فَإِنْ تَلَفَ؛ فَإِنْ كَانَ مِثْلًا ضَمِنَهُ بَمِثْلِهِ، وَإِنْ كَانَ مُتَقَوِّمًا بِقِيَمَتِهِ،
 واختارَ الشيخُ: يَضْمَنُهُ بِالمِسْمَى.
- (٢) وَنَصُّهُ: يَضْمَنُهُ بِقِيَمَتِهِ. وَذَكَرَ أَبُو بَكْرٍ: يَضْمَنُهُ بِالمِسْمَى، كِنِكَاحٍ
 وَخُلْعٍ، واختارَهُ الشيخُ تَقِيَّ الدِّينِ.
- وَقَالَ أَبُو حَنِيفَةَ: التَّخْلِيَةُ فِي ذَلِكَ قَبْضٌ. وَعَنْ أَحْمَدَ رَوَايَةٌ أُخْرَى: أَنَّ
 الْقَبْضَ فِي كُلِّ شَيْءٍ بِالتَّخْلِيَةِ مَعَ التَّمْيِيزِ. (خطه).



فَصْلٌ فِي قَبْضِ الْمَبِيعِ

(وَيَحْصُلُ قَبْضُ مَا يَبِيعُ بِكَيلٍ، أَوْ وَزْنٍ، أَوْ عَدٍّ، أَوْ ذَرْعٍ: بِذَلِكَ) أي: بِالْكَيلِ، أَوْ الْوِزْنِ، أَوْ الْعَدِّ، أَوْ الذَّرْعِ؛ لِحَدِيثِ أَحْمَدَ^[١] عَنْ عُثْمَانَ مَرْفُوعًا: «إِذَا بَعْتَ فَكِلَ، وَإِذَا ابْتَعْتَ فَاكْتَلْ». وَرَوَاهُ الْبُخَارِيُّ تَعْلِيلًا^[٢]. وَحَدِيثٌ: «إِذَا سَمَّيْتَ الْكَيْلَ، فَكِلْ»^[٣]. رَوَاهُ الْأَثَرُمُ. وَلَا يُعْتَبَرُ نَقْلُهُ بَعْدُ.

(بَشَرَطُ: حُضُورُ مُسْتَحِقٍّ لِمَكِيلٍ وَنَحْوِهِ^(١))؛ لَمَّا تَقَدَّمَ مِنْ قَوْلِهِ

فَصْلٌ فِي قَبْضِ الْمَبِيعِ

(١) قَالَ الزَّرْكَشِيُّ^[٤]: وَشَرَطُ الْإِعْتِدَادِ بِكَيلٍ ذَلِكَ أَوْ وَزْنِهِ: حُضُورُ الْمُشْتَرِي أَوْ وَكَيْلِهِ، فَلَوْ كِيلَ أَوْ وَزَنَ بِغَيْرِ حُضُورِهِ لَمْ يَكُنْ قَبْضًا، إِلَّا أَنْ يَشْتَرِيَ مِنْهُ مَكِيلًا بَعِينِهِ، وَيَدْفَعُ إِلَيْهِ ظَرْفًا، وَيَقُولُ: كِلْهُ لِي. فَيَفْعَلُ، فَإِنَّهُ يَصِيرُ مَقْبُوضًا. قَالَ صَاحِبُ «التَّلْخِصِ»: وَفِيهِ نَظَرٌ؛ إِذِ الْفَرْقُ بَيْنَ كَيْلِهِ فِي ظَرْفٍ أَوْ غَيْرِ ظَرْفٍ بَعِيدٌ جَدًّا. انْتَهَى.

وَكَذَا قَالَ فِي «شرح الإقناع»: فَلَوْ اشْتَرَى مِنْهُ مَكِيلًا بَعِينِهِ .. إلخ. وَلَعَلَّ فَائِدَةَ ذَلِكَ بَرَاءَةُ الْبَائِعِ بِوَضْعِهِ فِي الْوِعَاءِ، لَا صِحَّةُ الْقَبْضِ، فَلَا يَتَصَرَّفُ فِيهِ مُشْتَرٍ قَبْلَ اعْتِبَارِهِ، كَمَا لَوْ صَدَّقَهُ. وَاللَّهُ أَعْلَمُ. (خَطُهُ).

[١] أخرجه أحمد (٤٩٨/١) (٤٤٤).

[٢] ذكره البخاري تعليقًا قبل حديث (٢١٢٦).

[٣] أخرجه ابن ماجه (٢٢٣٠). وصححه الألباني في «الإرواء» (١٣٣١).

[٤] «شرح الزركشي» (٣٠/٤).

عليه السَّلامُ: «وَإِذَا ابْتِغَتْ فَاكْتَلَّ». (أَوْ) حُضُورِ (نَائِبِهِ) أَي: الْمُسْتَحِقُّ؛ لِقِيَامِهِ مَقَامَهُ. (وَوِعَاؤُهُ) أَي: الْمُسْتَحِقُّ: (كِيدِهِ^(١))؛ لِأَنَّهُمَا لَوْ تَنَازَعَا مَا فِيهِ، كَانَ لِرَبِّهِ.

(وَتُكْرَهُ زَلْزَلَةُ الْكَيْلِ)؛ لِاحْتِمَالِ الزِّيَادَةِ عَلَى الْوَاجِبِ بِهَا، وَحَمَلًا عَلَى الْعُرْفِ.

(وَيَصِحُّ قَبْضُ مُتَعَيِّنٍ) - وَظَاهِرُهُ: وَلَوْ احتَاجَ لِحَقِّ تَوْفِيَةٍ - (بِغَيْرِ رِضَى بَائِعٍ) وَقَبْلَ قَبْضِ ثَمَنِهِ؛ لِأَنَّ تَسْلِيمَهُ مِنْ مُقْتَضِيَاتِ الْعَقْدِ. وَلَيْسَ لِبَائِعٍ حَبْسُهُ عَلَى ثَمَنِهِ.

(و) يَصِحُّ قَبْضُ (وَكَيْلٍ مِنْ نَفْسِهِ لِنَفْسِهِ)؛ بِأَنْ يَكُونَ لِمَدِينٍ وَدِيْعَةً

(١) قوله: (وَوِعَاؤُهُ كِيدِهِ) نَصًّا، قاله القاضي وأصحابه.

قال ابنُ قُندُسٍ: فعلى هذا: لو دَفَعَ الْمُشْتَرِي لِلْبَائِعِ ظَرْفًا لِيَضَعَ السِّلْعَةَ فِيهِ، فَإِذَا وُضِعَتِ السِّلْعَةُ فِي ذَلِكَ الظَّرْفِ صَارَ بِذَلِكَ بِمَنْزِلَةِ يَدِ الْمُشْتَرِي، فَإِذَا وُجِدَ فِيهِ عَلَى وَجْهِهِ لَوْ حَصَلَ فِي يَدِ الْمُشْتَرِي، حَصَلَتِ الْبَرَاءَةُ بِذَلِكَ الْوَضْعِ.

ولو اشْتَرَى جَوْزًا أَوْ نَحْوَهُ بَعْدَ مَعْلُومٍ، فَعَدَّ أَلْفًا - مَثَلًا - فِي وِعَاءٍ فَكَانَتْ مِلْأَهُ، ثُمَّ اكْتَالَ بِذَلِكَ الْوِعَاءِ بِهَذَا الْحِسَابِ، فَلَيْسَ بِقَبْضٍ. (ح م ص)^[١].

قوله: (وَوِعَاؤُهُ كِيدِهِ) خِلَافًا لِلشَّافِعِيِّ. قاله في «الفروع».

[١] «إرشاد أولي النهى» ص (٦٧٤).

عِنْدَ رَبِّ الدَّيْنِ مِنْ جِنْسِهِ، فَيُؤْكَلُهُ فِي أَخْذِ قَدْرِهِ مِنْهَا؛ لِأَنَّهُ يَصِحُّ أَنْ يُؤْكَلَهُ فِي الْبَيْعِ مِنْ نَفْسِهِ، فَصَحَّ أَنْ يُؤْكَلَهُ فِي الْقَبْضِ مِنْهَا^(١).

(إِلَّا مَا كَانَ مِنْ غَيْرِ جِنْسٍ مَا لَهُ) أَي: الْوَكِيلُ عَلَى الْمُؤْكَلِ؛ بَأَن كَانَ الدَّيْنُ دَنَائِيرَ، وَالْوَدِيعَةُ دَرَاهِمَ، فَلَا يَأْخُذُ مِنْهَا عَوَضَ الدَّنَائِيرِ^(٢)؛ لِأَنَّهُ مُعَاوَضَةٌ تَحْتَاجُ إِلَى عَقْدٍ، وَلَمْ يُوجَدْ^(٣).

(و) يَصِحُّ (اسْتِثَابَةُ مَنْ عَلَيْهِ الْحَقُّ لِلْمُسْتَحِقِّ)؛ بَأَن يَقُولَ مَنْ عَلَيْهِ حَقٌّ لِرَبِّهِ: اكْتَلَهُ مِنْ هَذِهِ الصُّبْرَةِ.

(وَمَتَى وَجَدَهُ) أَي: الْمَقْبُوضَ (قَابِضٌ زَائِدًا مَا) أَي: قَدْرًا (لَا يُتَغَابَنُ بِهِ) عَادَةً: (أَعْلَمَهُ) أَي: أَعْلَمَ الْقَابِضُ الْمُقْبِضَ بِالزِّيَادَةِ وَجُوبًا،

(١) وَكَذَا لَوْ دَفَعَ لَغَرِيمِهِ شَيْئًا، وَقَالَ: بَعُهُ وَاسْتَوْفِ حَقَّكَ مِنْهُ. (خطه).

(٢) قَالَ فِي «الْفُرُوعِ»^[١]: وَمَنْ وَكَّلَ غَرِيمَهُ فِي بَيْعِ سَكَّتِهِ^[٢] وَأَخَذَ دَيْنَهُ مِنْ ثَمَنِهَا، فَبَاعَ بِغَيْرِ جِنْسٍ مَا عَلَيْهِ، فَنَصَّهُ: لَا يَأْخُذُ. وَيَتَوَجَّهُ: كَشِرَاءِ وَكَيْلٍ مِنْ نَفْسِهِ. (خطه).

(٣) قَوْلُهُ: (لِأَنَّهُ مُعَاوَضَةٌ تَحْتَاجُ إِلَى عَقْدٍ وَلَمْ يُوجَدْ) قَالَ فِي «الْغَايَةِ»^[٣]: وَيَتَنَجَّهُ: الصَّحَّةُ لَوْ وَكَّلَهُ فِي عَقْدٍ وَقَبْضٍ.

وَفِي «الْإِقْنَاعِ» فِي «الصَّرْفِ»؛ مَا مَفْهُومُهُ مُوَافِقٌ لِهَذَا الْإِتِّجَاهِ، وَصَرَّحَ بِهِ الشَّارِحُ هُنَاكَ. (خطه).

[١] «الْفُرُوعُ» (٦/٣١٣).

[٢] كَذَا فِي النِّسْخِ الْخَطِيئَةِ، وَفِي «الْفُرُوعِ»: «سَلْعَةٌ».

[٣] «غَايَةُ الْمُنْتَهَى» (١/٥٥٤).

ولم يَجِبْ عَلَيْهِ الرَّدُّ بِلَا طَلَبٍ.

(وإن قبضه) أي: المكيل ونحوه، جزأفاً (ثقةً بقول باذل: إنه قدر حقه، ولم يحضر كيّله، أو وزنه)، ثم اختبره ووجدته ناقصاً: (قبل قوله) أي: القابض، (في) قدر (نقصه)؛ لأنه منكّر. فالقول قوله يمينه، إن لم تكن بيّنة، وتلف، أو اختلفاً في بقاءه على حاله. وإن اتّفقا على بقاءه بحاله: اعتبر بالكيل أو نحوه.

(وإن صدّقه) قابض (في قدره) أي: المكيل ونحوه: (برئ) مُقبض (من عهده)، فتلفه على قابض. ولا تُقبل دعوى نقصه بعد تصديقه^(١).

(ولا يتصرّف فيه) قابض قبل اختياره؛ (لفساد القبض)؛ لأن قبضه بكيله ونحوه مع حضور مُستحقّه أو نائيه، ولم يوجد. (ولو أذن) ربّ دين (لغريمه في الصدقة بدّينه عنه) أي: الأذن،

(١) قوله: (ولا تُقبل دعوى نقصه... إلخ) نقل في «التلخيص» عن القاضي: إذا قبضه مُصدّقاً لبايعه، فالقبض فاسدٌ. قال ابن عقيل وغيره: ليس معناه أن البائع لا يبرأ من عهده، وإنما معناه: أنه لا يتصرّف فيه بهذا القبض، وأنّ القول قوله فيما يدّعيه من نقصانه.

فقد صرح أنّ القول قوله في نقصانه، وصاحب «الفروع» قال: وإن لم يُصدّقه قبل قوله في قدره، وظاهره: إن صدّقه لم يُقبل قوله في نقصه. (خطه).

(أو) في (صَرَفِهِ) أي: الدَّينِ، أو الشَّرَاءِ بِهِ، وَنَحْوَهُ: (لَمْ يَصَحَّ) الإِذْنُ، (وَلَمْ يَبْرَأْ) مَدِينٌ بِفِعْلِ ذَلِكَ؛ لِأَنَّ الْإِذْنَ لَا يَمْلِكُ شَيْئًا مِمَّا فِي يَدِ غَرِيمِهِ إِلَّا بَقْبَضِهِ، وَلَمْ يُوجَدْ، فَإِذَا تَصَدَّقَ أَوْ صَرَفَ أَوْ اشْتَرَى بِمَا مَيَّزَهُ لِذَلِكَ، فَقَدْ حَصَلَ بَغَيْرِ مَالِ الْإِذْنِ، فَلَمْ يَبْرَأْ بِهِ.

(وَمَنْ قَالَ) لآخر، (وَلَوْ لَغَرِيمِهِ: تَصَدَّقَ عَنِّي بكَذَا) أَوْ: اشْتَرِ لِي بِهِ، وَنَحْوَهُ، (وَلَمْ يَقُلْ: مِنْ دَيْنِي: صَحَّ)؛ لِأَنَّهُ لَا مَانِعَ مِنْهُ. (وَكَانَ) قَوْلُهُ ذَلِكَ (اِقْتِرَاضًا) مِنَ الْمَأْذُونِ لَهُ، وَتَوَكُّيًّا لَهُ فِي الصَّدَقَةِ وَنَحْوِهَا بِهِ، (لَكِنْ يَسْقُطُ مِنْ دَيْنِ غَرِيمٍ) أَذْنٌ فِي ذَلِكَ (بِقَدْرِهِ) أَي: الْمَأْذُونِ فِيهِ (بِالْمُقَاصَّةِ) بِشَرْطِهَا.

(وَإِتْلَافٌ مُشْتَرٍ) لِمَبِيعٍ، وَلَوْ غَيْرَ عَمْدٍ: قَبْضٌ^(١). (و) إِتْلَافٌ (مُتَّهَبٍ) لَعَيْنٍ مَوْهُوبَةٍ^(٢) (بِإِذْنِ وَاهِبٍ: قَبْضٌ)؛ لِأَنَّهُ مَالُهُ، وَقَدْ أَتْلَفَهُ. (لَا غَضَبُهُ)^(٣) أَي: الْمَشْتَرِي مَبِيعًا، لَا يَدْخُلُ فِي ضَمَانِهِ إِلَّا

(١) قوله: (وَإِتْلَافٌ مُشْتَرٍ... إلخ) وهذا كالتصريح بما فُهِمَ من قَوْلِهِ فيما سَبَقَ: «وَإِتْلَافٌ مُشْتَرٍ أَوْ تَعْيِيهِ، لَا خِيَارَ». (خطه).

(٢) قال في «باب الهبة»: «وَتُمْلِكُ بِعَقْدٍ، فَيَصَحُّ تَصَرُّفٌ قَبْلَ قَبْضٍ، لَكِنْ لَا تَلْزَمُ بِذَلِكَ، فَيَرْجِعُ الْوَاهِبُ عَلَى الْمُتَّهَبِ بِبَدْلِهَا، أَي: مِثْلِهَا أَوْ قِيَمَتِهَا، وَتَصَرُّفُ الْمُتَّهَبِ صَحِيحٌ. (خطه). المذهب: يَمْلِكُ الْهَبَةُ بِالْعَقْدِ. (خطه).

(٣) قوله: (لَا غَضَبُهُ) هَذَا يُنَاقِضُ قَوْلَهُ فِيمَا سَبَقَ: «وَيَصَحُّ قَبْضُ مُتْعَيْنٍ بَغَيْرِ رِضَى بَائِعٍ»، إِلَّا أَنْ يُحْمَلَ هَذَا عَلَى مَا يَحْتَاجُ لِحَقِّ تَوْفِيَةٍ، وَذَلِكَ عَلَى

بَقْبُضِهِ، وَلَا غَضَبٌ مَوْهُوبٌ لَهُ عَيْنًا وَهَبْتُ لَهُ، فَلَيْسَ قَبْضًا، فَلَا يَصِحُّ
تَصْرِفُهُ فِيهِمَا. ذَكَرَهُ فِي «شرحهِ».

وَيَأْتِي فِي «الهِبَةِ»: يَصِحُّ تَصْرِفُهُ فِيهَا قَبْلَ قَبْضِهَا. فَيُحْمَلُ مَا هُنَا:
عَلَى الْمَكِيلِ وَنَحْوِهِ، وَمَا هُنَاكَ: عَلَى غَيْرِهِ.
(وَعَضْبٌ بَائِعٍ) مِنْ مُشْتَرٍ (ثَمَنًا) لَيْسَ مُعَيَّنًا^(١)، (أَوْ أَخْذُهُ) أَيِ:

مَا لَا يَحْتَاجُ، وَهَذَا مَبْنِيٌّ عَلَى ظَاهِرِ تَعْمِيمِهِ فِي قَوْلِهِ: «لَا غَضْبُهُ».
حَيْثُ رَجَعَ الضَّمِيرُ إِلَى كُلِّ مِنَ الْمَبِيعِ وَالْمَوْهُوبِ.

قَالَ شَيْخُنَا: وَالْأَظْهَرُ: أَنَّ قَوْلَهُ: «لَا غَضْبُهُ» رَاجِعٌ لِلْمَوْهُوبِ فَقَطْ؛ بِدَلِيلِ
قَوْلِ الشَّيْخِ: «وَإِتْلَافٌ مُشْتَرٍ الْمَبِيعِ مُطْلَقًا»؛ وَلِأَنَّ الْقَبْضَ شَرْطُ فِي مِلْكِ
الْمَوْهُوبِ دُونَ الْمَبِيعِ، فَفِي كَلَامِ الشَّيْخِ عِنْدَ التَّحْقِيقِ نَوْعٌ تَنَاقُضٍ؛ حَيْثُ
سَوَّى فِي جَانِبِ الْمُشْتَرِي ظَاهِرًا، بَيْنَ أَنْ يَكُونَ يَازِنٌ أَوْ لَا، وَعَمَّمَ فِي
ضَمِيرِ «غَضْبِهِ» وَجَعَلَهُ شَامِلًا لِلْمَبِيعِ وَالْمَوْهُوبِ. (م خ)^[١]. (خطه).
(١) قَوْلُهُ: (لَيْسَ مُعَيَّنًا) مُوَافِقٌ لِمَا تَقَدَّمَ مِنْ قَوْلِهِ: «وَيَصِحُّ قَبْضُ مُتَعَيَّنٍ بَعِيرٍ
رَضَى بَائِعٌ».

وَفِي «الإِقْنَاعِ» وَ«شرحهِ»^[٢]: وَلَوْ غَضَبَ الْبَائِعُ الثَّمَنَ غَيْرَ الْمَعْيَّنِ، أَوْ
أَخْذَهُ بِلَا إِذْنِ الْمُشْتَرِي، لَمْ يَكُنْ قَبْضًا؛ لِأَنَّ حَقَّهُ لَمْ يَتَعَيَّنْ فِي هَذَا
بَعِينِهِ، إِلَّا مَعَ الْمَقَاصَّةِ؛ بِأَنْ أَتْلَفَهُ أَوْ تَلَفَ فِي يَدِهِ، وَكَانَ مُوَافِقًا لِمَالِهِ
عَلَى الْمُشْتَرِي نَوْعًا وَقَدْرًا، فَيَتَسَاقَطَانِ. (خطه).

[١] «حاشية الخلوتى» (٢/٦٦٣).

[٢] «كشاف القناع» (٧/٥٠٢).

الْبَائِعِ الثَّمَنَ مِنْ مَالٍ مُشْتَرٍ (بَلَا إِذْنٍ) مِنْهُ: (لَيْسَ قَبْضًا) لِلثَّمَنِ، بَلْ غَضَبٌ^(١) (إِلَّا مَعَ الْمُقَاصَّةِ)؛ بَأَن تَلَفَ فِي يَدِهِ وَاتَّفَقَا.

وَكَذَا: إِنْ رَضِيَ مُشْتَرٍ بِجَعْلِهِ عَوَضًا عَمَّا عَلَيْهِ مِنَ الثَّمَنِ.

(وَأَجْرَةٌ كَيْالٍ) لِمَكِيلٍ، (وَوَزَانٍ) لِمُوزُونٍ، (وَعَدَادٍ) لِمَعْدُودٍ، (وَذَرَاعٍ) لِمَذْرُوعٍ، (وَنَقَادٍ) لِمَنْقُودٍ، قَبْلَ قَبْضِهَا. (وَنَحْوِهِمْ)، كَتَصْفِيَةٍ مَا يُحْتَاجُ إِلَيْهَا: (عَلَى بَاذِلٍ) بَائِعٍ أَوْ غَيْرِهِ؛ لِأَنَّهُ تَعَلَّقَ بِهِ حَقُّ تَوْفِيَةٍ، وَلَا تَحْصُلُ إِلَّا بِذَلِكَ، أَشْبَهَ السَّقْيَ عَلَى بَائِعِ الثَّمَرَةِ.

(و) أَجْرَةٌ (نَقْلٍ) لِمَبِيعٍ مَنْقُولٍ: (عَلَى مُشْتَرٍ) نَصًّا؛ لِأَنَّهُ لَا يَتَعَلَّقُ بِهِ حَقُّ تَوْفِيَةٍ. وَلَوْ قَالَ: «أَخِذْ»، لَتَنَاوَلَ غَيْرَ الْمُشْتَرِي.

وَأَجْرَةٌ دَلَالٍ: عَلَى بَائِعٍ، إِلَّا مَعَ شَرْطٍ.

(وَلَا يَضْمَنُ نَاقِذٌ حَازِقٌ أَمِينٌ خَطَأً) مُتَبَرِّعًا كَانَ أَوْ بِأَجْرَةٍ؛ لِأَنَّهُ

أَمِينٌ. فَإِنْ لَمْ يَكُنْ حَازِقًا أَوْ أَمِينًا: ضَمِنَ، كَمَا لَوْ كَانَ عَمْدًا.

(و) يَحْصُلُ قَبْضُ (فِي ضُبْرَةٍ) يَبْعَثُ جَزَافًا: بِنَقْلِ. (و) فِي (مَا

يُنْقَلُ: بِنَقْلِ)، كَأَحْجَارِ طَوَاحِينٍ. وَفِي حَيَوَانٍ: بِتَمْشِيَّتِهِ.

(و) فِي (مَا يُتَنَاوَلُ)، كَدَنَانِيرٍ، وَدَرَاهِمَ، وَكُتُبٍ: (بِتَنَاوُلِهِ) بِالْيَدِ.

(و) فِي (غَيْرِهِ) أَيِ: الْمَذْكُورِ، كَأَرْضٍ، وَبَنَاءٍ، وَشَجَرٍ: (بِتَخْلِيَةِ)

(١) «فَائِدَةٌ»: قَالَ فِي «الْإِنْصَافِ»^[١]: يَحْرُمُ تَعَاطِيَهُمَا عَقْدًا فَاسِدًا؛ فَلَوْ

فَعَلَا لَمْ يَمْلِكْ بِهِ، وَلَا يَنْفُذُ تَصَرُّفُهُ، عَلَى الصَّحِيحِ مِنَ الْمَذْهَبِ.

بائع بينه وبين مُشترٍ بلا حائل، ولو كان بالدارِ متاعٌ بائع؛ لأنَّ القبضَ مُطلقٌ في الشرع، فيرجع فيه إلى العرفِ، كالحِرْزِ، والتَّفْرِقِ. والعرفُ في ذلك: ما سبق.

(لكن يُعتَبَرُ في) جَوَازِ (قبضِ مُشاعٍ) كُتِلَتْ، ونُصِفَ، مما (يُنْقَلُ)، كعَرَسٍ، لا عَقَارٍ: (إذنُ شريكه) أي: البائع؛ إذ لا يُمكنُ قبْضُ البعضِ إلا بقبْضِ الكلِّ^(١).

(فلو أباهُ) أي: أبى الشريكُ الإذنَ في قبْضه: (وكلَّ فيه) أي: وكلَّه مُشترٍ في قبْضه.

(فإن أبى) مُشترٍ أن يُوَكِّلَهُ فيه، أو أبى شريكُ التَّوَكُّلِ فيه: (نَصَبَ حاكمٍ من يقبِضُ) العينَ لهُمَا أمانةً، أو بأجرةٍ، أو أجرها عليهما؛ مُراعاةً لحَقِّهما.

(ولو سلَّمَهُ) أي: المبيعَ بَعْضُهُ، بائِعٌ (بلا إذنيه) أي: الشريك: (فالبائعُ غاصِبٌ) لنصيبِ شريكه؛ لتعديهِ عليه.

(وقرَّارُ الضَّمانِ) فيه إن تَلَفَ: (على مُشترٍ، إن عَلِمَ) أنَّ لَهُ فيه شريكًا لم يَأْذَنَ، (وإلا) يَعْلَمُ ذَلِكَ، أو وُجُوبُ الإذنِ، ومِثْلُهُ يَجْهَلُهُ: (ف) قَرَّارُ الضَّمانِ (على بائِعٍ)؛ لتغريهِ المُشترِي.

(١) قال ابنُ نصرٍ الله ما معناه: اعتبارُ إذنِ الشريكِ؛ لجوازِ القبضِ لا لِصِحَّتِهِ. انتهى. فلو قيل: إنه شرطٌ للصحة، لَزِمَ منه جَوَازُ الرجوعِ في الهبة بعد قبْضِها، حيثُ أُقبِضَ شريكٌ بغيرِ إذنٍ. (خطه).

(فَصْلٌ)

(وَالْإِقَالَةُ: فَسْخٌ) لَا يَبِيعُ^(١). يُقَالُ: أَقَالَكَ اللَّهُ عَثْرَتَكَ، أَي: أزالها. ولإجماعهم على جواز الإقالة في السلم قبل قبضه، مع نهيه عليه السلام عن بيع الطعام قبل قبضه^[١].
وُتُسْتَحَبُّ لِأَحَدِ الْعَاقِدِينَ عِنْدَ نَدَمِ الْآخَرِ؛ لِحَدِيثِ ابْنِ مَاجَهَ^[٢]:
عَنْ أَبِي هُرَيْرَةَ مَرْفُوعًا: «مَنْ أَقَالَ مُسْلِمًا، أَقَالَ اللَّهُ عَثْرَتَهُ يَوْمَ الْقِيَامَةِ». ورواه أبو داود^[٣]، وليس فيه ذكر يوم القيامة.
(تَصِحُّ) الْإِقَالَةُ^(٢): (قَبْلَ قَبْضٍ) مَبِيعٍ، حَتَّى فِيمَا يَبِيعُ بِكَائِلٍ وَنَحْوِهِ، وَفِي سَلَمٍ قَبْلَ قَبْضِهِ؛ لِأَنَّهَا فَسْخٌ^(٣).

- (١) على قوله: (وَالْإِقَالَةُ فَسْخٌ لَا يَبِيعُ) وعنه: يَبِيعُ. وهي قول مالك.
(٢) تصحُّ الإقالة بكلِّ ما أَدَّى مَعْنَاهَا. ذكره ابنُ عَطَوَةَ، وَجَزَمَ بِهِ آخِرُ السَّلَمِ فِي «شَرْحِ الْإِقْنَاعِ».
(٣) وَإِنْ طَلَبَ أَحَدُهُمَا الْإِقَالَةَ وَأَبَى الْآخَرُ، فَاسْتَأْنَفَا بَيْعًا آخَرَ، جَازَ بَزِيَادَةٍ عَلَى الثَّمَنِ، وَنَقَصٍ عَنِ الثَّمَنِ الْأَوَّلِ، وَبَغَيْرِ جِنْسِهِ. (إِقْنَاعٌ وَشَرْحُهُ)^[٤].

[١] تقدم تخريجه (ص ٦٦٠).

[٢] أخرجه ابن ماجه (٢١٩٩). وصححه الألباني في «الإرواء» (١٣٣٢).

[٣] أخرجه أبو داود (٣٤٦٠).

[٤] «كشاف القناع» (٥٠٩/٧).

- (و) تَصَحَّ: (بَعْدَ نِدَاءِ جُمُعَةٍ)، كَسَائِرِ الْفُسُوحِ.
- (و) تَصَحَّ: (مِنْ مُضَارَبٍ، وَشَرِيكِ، وَلَوْ بِلَا إِذْنٍ) رَبِّ مَالٍ، أَوْ شَرِيكِ، لَا وَكِيلٍ فِي شِرَاءٍ^(١).

وقال في «الغاية»^[١]: ولا بزيادة على ثمن ونقص وبغير جنسه، ما لم يستأنفاً بيعاً آخر. ويتجه: ولا قصداً مسألة العينة.

قال في «الإنصاف»^[٢]: ومنها إذا تقايلاً بزيادة على الثمن، أو نقص منه، أو بغير جنس الثمن، لم تصح الإقالة، والمك باقٍ للمشتري، على المذهب.

وعلى الثانية: فيه وجهان، وأطلقهما المصنف هُنا.. إلى أن قال: أحدهما: لا يصح إلا بمثل الثمن أيضاً، والوجه الثاني: يصح بزيادة على الثمن ونقص. انتهى بتصرف.

قال في «الشرح»^[٣]: والصحيح أنها لا تجوز إلا بمثل الثمن، سواء قلنا: هي فسخ أو بيع؛ لأنها خُصت بمثل الثمن كالتولية.

وفيه وجه: أنها تجوز بأكثر من الثمن الأول وأقل منه، كسائر البياعات. وإذا قلنا: لا تجوز إلا بمثل الثمن، فأقال بأقل منه أو أكثر، لم تصح الإقالة، وكان الملك باقياً للمشتري، وبهذا قال الشافعي.

- (١) قوله: (لا وكيل في شراء) وكذا وكيل في بيع، كما في «الإقناع».
- (خطه).

[١] «غاية المنتهى» (٥٥٦/١).

[٢] «الإنصاف» (٥٢١/١١).

[٣] «الشرح الكبير» (٥٢٤/١١).

(و) تَصَحَّ: (مِنْ مُفْلِسٍ^(١) بَعْدَ حَجْرِ عَلَيْهِ؛ (لِمَصْلَحَةٍ) فِيهِنَّ.
 (و) تَصَحَّ (بِلا شُرُوطٍ بَيْعٍ)، كما لو تَقَايَلَا فِي آبِي أَوْ شَارِدٍ، كما
 لو فُسِّخَ فِيهِمَا لِخِيَارِ شَرَطٍ^(٢)، بِخِلَافِ بَيْعٍ.
 وَتَصَحَّ: بَلْفِظُهَا، (وَبَلْفِظِ صُلْحٍ، وَ) لَفِظِ (بَيْعٍ، وَبِمَا يَدُلُّ عَلَى
 مُعَاطَاةٍ^(٣))؛ لِأَنَّ الْقَصْدَ الْمَعْنَى، فَيُكْتَفَى بِمَا أَدَّاهُ، كَالْبَيْعِ.
 (وَلَا خِيَارَ فِيهَا) أَي: الْإِقَالَةُ، لَا لِمَجْلِسٍ أَوْ غَيْرِهِ؛ لِأَنَّهَا فَسُخِ.
 (وَلَا شَفْعَةً) فِيهَا. نَصًّا، كَالرَّدِّ بِالْعَيْبِ.
 (وَلَا يَحْنُثُ بِهَا) أَي: الْإِقَالَةُ (مَنْ حَلَفَ لَا يَبِيعُ) وَلَا يَبِئُرُ بِهَا مَنْ
 حَلَفَ لِيَبِيعَنَّ، سِوَاءَ حَلَفَ بِطَلَاقٍ، أَوْ عِتْقٍ، أَوْ غَيْرِهِمَا.
 (وَمُؤْنَةُ رَدٍّ) مَبِيعٍ تَقَايَلَا فِيهِ: (عَلَى بَائِعٍ)؛ لِإِرْضَائِهِ بِنَقْلِ الْمَبِيعِ أَمَانَةً
 بِيَدِ مُشْتَرٍ بَعْدَ التَّقَايُلِ، فَلَا يَلْزَمُهُ مُؤْنَةُ رَدِّهِ، كَوَدِيعٍ، بِخِلَافِ الرَّدِّ

(١) عَلَى قَوْلِهِ: (مِنْ مُفْلِسٍ) وَتَكُونُ مُعَاطَاةً. (م خ) ^[١]. (خَطُّهُ).

(٢) وَلَا تَشْتَرُطُ مَعْرِفَةُ الْمَقَالِ، وَلَا تَمَيِّزُهُ عَنْ غَيْرِهِ. (خَطُّهُ).

(٣) قَوْلُهُ: (وَمَا يَدُلُّ عَلَى مُعَاطَاةٍ) هَذَا لَا يَظْهَرُ إِلَّا عَلَى الْقَوْلِ بِأَنَّ الْبَيْعَ لَا
 يَنْعَقِدُ بِالْمُعَاطَاةِ، إِلَّا أَنْ يُحْمَلَ قَوْلُهُ: «وَبَيْعٍ» عَلَى لَفِظِهِ، كَمَا حَمَلَهُ
 عَلَيْهِ شَيْخُنَا فِي «شَرْحِهِ»، فَتَدَبَّرْ. وَجَعَلَهُ مِنْ عَطْفِ الْخَاصِّ عَلَى
 الْعَامِّ، وَذَكَرَهَا لِمَحَلِّ الْخِلَافِ فِيهَا. (م خ) ^[٢]. (خَطُّهُ).

[١] «حَاشِيَةُ الْخُلُوتِيِّ» (٢/٦٦٥).

[٢] «حَاشِيَةُ الْخُلُوتِيِّ» (٢/٦٦٥).

بالعيب^(١)؛ لا اعتبارَهِ مردودًا.

(ولا تصحّ مع تلفِ ثَمَنِ) مُطْلَقًا؛ لِفَوَاتِ مَحَلِّ الْفَسْخِ. وَتَصَحُّ
مَعَ تَلْفِ ثَمَنِ.

(و) لا مَعَ (مَوْتِ عَاقِدٍ) بَائِعٍ، أَوْ مُشْتَرٍ؛ لِعَدَمِ تَأْتِيهَا. وَكَذَا: لَا
تَصَحُّ مَعَ غَيْبَةِ أَحَدِهِمَا^(٢).

(ولا بزيادةٍ على ثَمَنِ) مَعْقُودٍ بِهِ، (أَوْ) مَعَ (نَقْصِهِ، أَوْ بَغْيِ
جِنْسِهِ)؛ لِأَنَّ مُقْتَضَى الْإِقَالَةِ رَدُّ الْأَمْرِ إِلَى مَا كَانَ عَلَيْهِ، وَرَجُوعُ كُلِّ
مِنْهُمَا إِلَى مَا كَانَ لَهُ. فَلَوْ قَالَ مُشْتَرٍ لِبَائِعٍ: أَقْلَنِي وَلَكَ كَذَا. فَفَعَلَ: فَقَدْ
كَرِهَهُ أَحْمَدُ؛ لِشَبْهِهِ بِمَسَائِلِ الْعَيْنَةِ؛ لِأَنَّ السَّلْعَةَ تَرْجِعُ إِلَى صَاحِبِهَا،
وَيَبْقَى لَهُ عَلَى الْمُشْتَرِي فَضْلُ دَرَاهِمٍ. قَالَ ابْنُ رَجَبٍ: لَكِنْ مَحْذُورُ
الرَّبَا هُنَا بَعِيدٌ جَدًّا.

(١) على قوله: (بِخِلَافِ الرَّدِّ بِالْعَيْبِ) فَمُؤَنَّتُهُ عَلَى مُشْتَرٍ.

(٢) قوله: (وَكَذَا لَا تَصَحُّ مَعَ غَيْبَةِ أَحَدِهِمَا) قَالَ فِي «الْإِقْنَاعِ»^[١]: وَلَوْ
قَالَ: أَقْلَنِي. فَأَقَالَهُ فِي غَيْبَتِهِ، لَمْ تَصَحَّ مُطْلَقًا، سِوَاءَ قُلْنَا: إِنَّهَا فَسَخٌ، أَوْ
بَيْعٌ؛ لِاعْتِبَارِ رِضَا، وَحَالِ الْغَائِبِ مَجْهُولَةً.

وَذَكَرَ الْقَاضِي وَأَبُو الْخَطَّابِ: لَوْ قَالَ: أَقْلَنِي. ثُمَّ دَخَلَ الدَّارَ، فَأَقَالَهُ
عَلَى الْفَوْرِ، صَحَّ إِنْ قِيلَ: هِيَ فَسْخٌ لَا بَيْعٌ؛ لِأَنَّ الْبَيْعَ يُشْتَرِطُ لَهُ حُضُورُ
الْعَاقِدَيْنِ فِي الْمَجْلِسِ.

[١] انظر: «كشاف القناع» (٥٠٩/٧).

(وَالْفَسْخُ) بِإِقَالَةٍ، أَوْ غَيْرِهَا: (رَفْعُ عَقْدٍ مِنْ حِينِ فَسْخٍ) لَا مِنْ أَصْلِهِ، فَمَا حَصَلَ مِنْ كَسْبٍ وَنَمَاءٍ مُنْفَصِلٍ: فَلِمُشْتَرٍ؛ لِحَدِيثٍ: «الْخَرَاجُ بِالضَّمَانِ»^[١]. وَلَوْ تَقَايَلَا بَيْعًا فَاسِدًا: لَمْ يَنْفُذِ الْحُكْمُ بِصِحَّتِهِ^(١)؛ لَارْتِفَاعِهِ.

(١) قوله: (بَصِحَّتِهِ) أَي: بِصِحَّةِ الْبَيْعِ الْفَاسِدِ. (خطه).



[١] تقدم تخريجه (ص ٣٥٩).

فهرس موضوعات الجزء الرابع

الموضوع	الصفحة
بابُ: مَحْظُورَاتُ	٥
فَصْلُ	٥١
بابُ الْفِدْيَةِ وَبَيَانِ أَقْسَامِهَا، وَأَحْكَامِهَا	٥٩
فَصْلُ	٧١
فَصْلُ	٧٦
بابُ جَزَاءِ الصَّيْدِ تَفْصِيلاً	٨١
فَصْلُ	٨٨
بابُ صَيْدِ الْحَرَمَيْنِ، وَنَبَاتَيْهِمَا	٩٢
فَصْلُ	٩٦
فَصْلُ	١٠٢
فَصْلُ	١٠٦
بابُ آدَابِ دُخُولِ مَكَّةَ وَمَا يَتَعَلَّقُ بِهِ مِنْ نَحْوِ طَوَافٍ وَسَعْيٍ	١٠٩
فَصْلُ	١٣٣
بابُ صِفَةِ الْحَجِّ وَالْعُمْرَةِ، وَمَا يَتَعَلَّقُ بِذَلِكَ	١٣٩
فَصْلُ	١٤٩
فَصْلُ	١٧٦
فَصْلُ فِي صِفَةِ الْعُمْرَةِ	١٩٤
فَصْلُ	١٩٨
بابُ الْقَوَاتِ وَالْإِحْصَارِ، وَمَا يَتَعَلَّقُ بِهِمَا	٢٠٣
بابُ الْهَدْيِ وَالْأَضَاحِي وَالْعَقِيقَةِ	٢١٧

٢٣٣	فَصْلٌ
٢٥٠	فَصْلٌ
٢٥٦	فَصْلٌ
٢٦٦	فَصْلٌ
٢٧٩	كِتَابُ الْجِهَادِ
٢٩٩	فَصْلٌ
٣١١	فَصْلٌ
بَابُ مَا يَلْزَمُ الْإِمَامَ أَوْ أَمِيرَهُ عِنْدَ مَسِيرِهِ إِلَى الْعَزْوِ، وَفِي دَارِ الْحَرْبِ	
٣٢١	وَمَا يَلْزَمُ الْجَيْشَ إِذْنٌ
٣٣٤	فَصْلٌ
٣٤١	فَصْلٌ
٣٤٧	بَابُ : قِسْمَةُ الْغَنِيمَةِ
٣٦١	فَصْلٌ
٣٧٣	فَصْلٌ
٣٨١	بَابُ : الْأَرْضُونَ الْمَغْنُومَةُ
٣٩٠	بَابُ : الْفَيْءُ
٣٩٨	بَابُ : الْأَمَانُ
٤٠٩	بَابُ الْهُدْنَةِ
٤١٨	بَابُ عَقْدِ الذِّمَّةِ
٤٣٢	بَابُ أَحْكَامِ أَهْلِ الذِّمَّةِ
٤٣٩	فَصْلٌ
٤٥٣	فَصْلٌ

٤٥٩	كِتَابُ : الْبَيْعِ
٤٦٧	فَصْلٌ
٥١٧	فَصْلٌ فِي تَفْرِيقِ الصَّفَقَةِ
٥٢٢	فَصْلٌ فِي مَوَانِعِ صِحَّةِ الْبَيْعِ
٥٣٨	فَصْلٌ
٥٤٢	بَابُ الشُّرُوطِ فِي الْبَيْعِ
٥٥٤	فَصْلٌ
٥٦٨	فَصْلٌ
		بَابُ الْخِيَارِ فِي الْبَيْعِ وَالتَّصَرُّفِ فِي الْمَبِيعِ قَبْلَ قَبْضِهِ، وَمَا يَحْصُلُ بِهِ قَبْضُهُ،
٥٦٩	وَالْإِقَالَةَ وَمَا يَتَعَلَّقُ بِهَا
٦٢٧	فَصْلٌ
٦٥٣	فَصْلٌ
٦٥٩	فَصْلٌ فِي التَّصَرُّفِ فِي الْمَبِيعِ
٦٧١	فَصْلٌ فِي قَبْضِ الْمَبِيعِ
٦٧٩	فَصْلٌ
٦٨٥	فهرس موضوعات الجزء الرابع



